

7 OKTOBER 2021

DE BRAUW
BLACKSTONE
WESTBROEK

PRIVATE ENFORCEMENT

Machteld de Monchy
Stephanie The
Willem Heemskerk
Theodoor Verheij
Nicole Rosenboom

MEDEDINGINGSCONGRES 2021

Thema's

1. Battle of Jurisdictions
2. Concernvennootschappen
& Bevoegdheid
3. Passing-on



DE BRAUW
BLACKSTONE
WESTBROEK

BATTLE OF JURISDICTIONS

BATTLE OF JURISDICTIONS – NEDERLAND

DE BRAUW
BLACKSTONE
WESTBROEK

- Is Nederland (nog altijd) de favoriete jurisdictie?



The Judiciary | NCC Netherlands Commercial Court

Jaar	Zaken
2019	2
2020	6
2021	2



WAMCA?



1. Is Nederlands als private enforcement forum aantrekkelijker geworden in de afgelopen jaren?

- A. Ja, aantrekkelijker.
- B. Nee, minder aantrekkelijk.
- C. Gelijk gebleven.

2. Zou u een private enforcement zaak naar de NCC brengen?

- A. Ja, de NCC is van toegevoegde waarde.
- B. Nee, de NCC is niet van toegevoegde waarde.

3. Verwacht u veel follow-on zaken onder het WAMCA-regime?

- A. Ik verwacht veel private enforcement zaken onder WAMCA-regime aangezien het substantiële voordelen biedt.
- B. Ik verwacht enkele follow-on zaken onder het WAMCA-regime, maar andere modellen, zoals het cessiemodel, zullen ook populair blijven.
- C. Ik verwacht weinig tot geen follow-on zaken onder het WAMCA-regime.



DE BRAUW
BLACKSTONE
WESTBROEK

CONCERNVENNOOTSCHAPPEN & BEVOEGDHEID

GERECHTSHOF AMSTERDAM – 16 FEBRUARI 2021

ECLI:NL:GHAMS:2021:509

DE BRAUW
BLACKSTONE
WESTBROEK



- Besluit Griekse mededingingsautoriteit
- Machtsmisbruik in de Griekse biermarkt door AB
- Heineken géén adressaat: Griekse dochter AB wél
- Griekse autoriteit: geen bewijs dat Heineken bij inbreuk betrokken was
- Eiser is Griekse concurrent (MTB)
- Beweerdelijke schade op de Griekse biermarkt



- Follow-on zaak in Amsterdam
- Heineken als top-holding van het concern fungeert als ankergedaagde



VOORZIENBAAR?

Aankoop in één rechtsgebied?

→ Rechter van plaats van aankoop

(zie ook HvJEU *in Verein für Konsumenten-information*, C-343/19, EU:C:2020:534)

Aankoop in meerdere rechtsgebieden?

→ Rechter waar eiser is gevestigd

NB. Par. 33: Artikel 7 lid 2 EEX kent "zowel de internationale als de relatieve bevoegdheid rechtstreeks en onmiddellijk [toe] aan het gerecht van de plaats waar de schade is ingetreden."



SUMAL / MERCEDES BENZ TRUCKS ESPAÑA, C-882/19 – 6 OKTOBER 2021

ECLI:EU:C:2021:800

DE BRAUW
BLACKSTONE
WESTBROEK

- Artikel 101 VWEU inbreukbesluit EC (*Trucks*)
- Duitse top-holding Daimler AG is geadresseerde
- Eiser Sumal is follow-on zaak in Spanje gestart
- Gedaagde is Daimlers Spaanse dochter Mercedes Benz Trucks España (MBTE, geen geadresseerde)

"Kan een dochtervennootschap aansprakelijk gehouden worden voor schade veroorzaakt door een mededingingsinbreuk van haar moedermaatschappij?"

Audiencia Provincial de Barcelona

3 december 2019



“ The victim of an anticompetitive practice [..] may bring an action for damages, without distinction, either against a parent company [..] or against a subsidiary of that company which is not referred to in that decision, where those companies together constitute a single economic unit.

The subsidiary company concerned must be able effectively to rely on its rights of the defence in order to show that it does not belong to that undertaking and, where no decision has been adopted by the Commission under Article 101 TFEU, it is also entitled to dispute the very existence of the conduct alleged to amount to an infringement.

Article 101(1) TFEU must be interpreted as precluding a national law which provides for the possibility of imputing liability for one company's conduct to another company only in circumstances where the second company controls the first company.

HvJEU in Sumal / Mercedes Benz Trucks España, C-882/19
ECLI:EU:C:2021:800



DE BRAUW
BLACKSTONE
WESTBROEK

PASSING-ON

Artikel 13 Schaderichtlijn 2014/104/EU

Doorberekeningsverweer (passing-on defence)

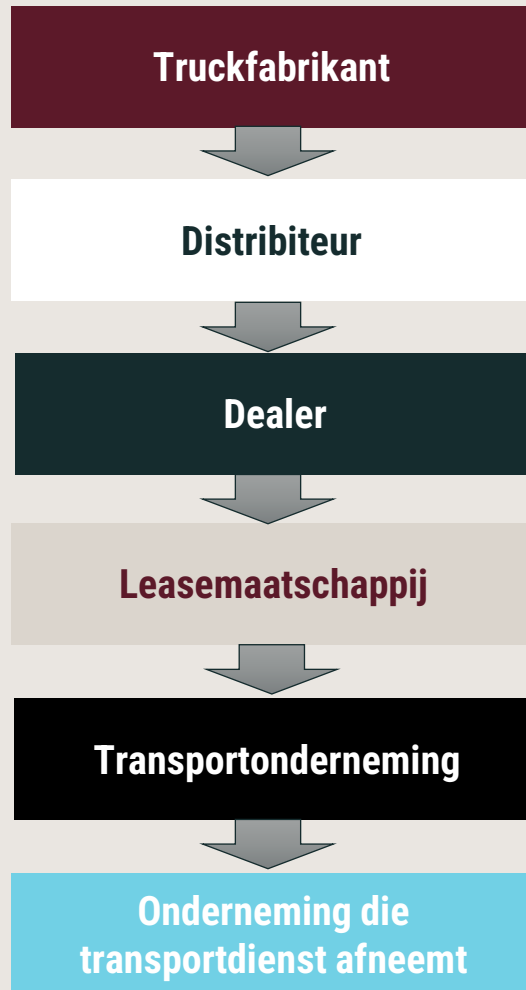
De lidstaten zorgen ervoor dat de verweerder in een schadevorderingsgeding als verweer tegen een schadevordering kan aanvoeren dat de eiser de door de inbreuk op het mededingingsrecht veroorzaakte meerkosten volledig of ten dele heeft doorberekend.

De bewijslast dat de meerkosten zijn doorberekend, rust op de verweerder, die van de eiser en/of van derden redelijkerwijs toegang tot het bewijsmateriaal kan vorderen.

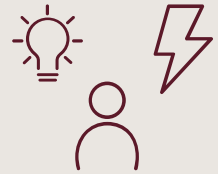
Artikel 6:193p BW :

"Een partij kan het verweer voeren dat de benadeelde de door de inbreuk op het mededingingsrecht veroorzaakte meerkosten heeft doorberekend."

PASSING-ON



- Hoge Raad 8 juli 2016 – *TenneT*
- Bundesgerichtshof 23 September 2020 – *Schienenkartell V*
- Bundesgerichtshof 2021 – *Trucks II*





PRIVATE ENFORCEMENT

DE BRAUW
BLACKSTONE
WESTBROEK

CONTACT?

Machteld.deMonchy@debrauw.com

Stephanie.The@debrauw.com

Willem.Heemskerk@pelsrijcken.com

Theodoor.Verheij@brandeverheij.com

Nicole.Rosenboom@oxera.com