

SESSIE E: VERTICALEN MEDEDINGINGSCONGRES

7 OKTOBER 2021

HOUTHOFF

Autoriteit
Consument & Markt



BAKER BOTTS



PANEL



PAUL LUGARD

ADVOCaat | BAKER BOTTS LLP



PABLO AMADOR SANCHEZ

SENIOR JURIST | DIRECTIE
JURIDISCHE ZAKEN ACM



LUMINE VAN UDEN

ADVOCaat | HOUTHOFF

INHOUD

VERTICALEN VANUIT HET PERSPECTIEF VAN DE ACM

BELANGRIJKSTE WIJZIGINGEN IN DE VBER EN RICHTSNOEREN

DUAL DISTRIBUTION EN MFNS

DUAL PRICING

5 GOEDE EN 5 MINDER GOEDE WIJZIGINGEN

DISCUSSIE



VERTICALEN VANUIT HET PERSPECTIEF VAN DE ACM

STRUCTUUR EN BELANGRIJKSTE WIJZIGINGEN
GROEPSVRIJSTELLING VERTICALE OVEREENKOMSTEN
("GVO") EN RICHTSNOEREN

STRUCTUUR EN BELANGRIJKSTE WIJZIGINGEN GROEPSVRIJSTELLING VERTICALE OVEREENKOMSTEN (“GVO”) EN RICHTSNOEREN

- De GVO creëert een generieke vrijstelling van het kartelverbod van artikel 101 (1) VWEU voor concurrentiebeperkingen opgenomen in verticale overeenkomsten
- Evenals de bestaande GVO, zal de herziene GVO uitsluitend zien op overeenkomsten tussen partijen met marktaandelen lager dan 30% die geen “hardcore” mededingingsbeperkingen in bevatten
 - De vrijstelling voor niet-wederkerige “duale” distributieovereenkomsten met concurrenten wordt beperkt
 - De nieuwe GVO is van toepassing op overeenkomsten met aanbieders van online bemiddelingsdiensten, maar “hybride” aanbieders zijn uitgesloten

STRUCTUUR EN BELANGRIJKSTE WIJZIGINGEN GROEPSVRIJSTELLING VERTICALE OVEREENKOMSTEN (“GVO”) EN RICHTSNOEREN

- De lijst van “hardcore” mededingingsbeperkingen van artikel 4 wordt op onderdelen gewijzigd. Onder de nieuwe GVO wordt het mogelijk om selectieve en exclusieve distributiestelsels beter te beschermen door:
 - Een verbod van actieve verkoop op te leggen in geval van “gedeelde exclusiviteit”, i.e. toewijzing van exclusief gebied of klantenkring aan meerdere distributeurs
 - Distributeurs de verplichting op te leggen hun klanten te verplichten exclusieve distributie te respecteren (beperking actieve verkoop)
 - Distributeurs en hun klanten te verplichten geen actieve of passieve verkopen te verrichten aan niet-erkende distributeurs die zijn gevestigd in een ander grondgebied waar de leverancier een selectief distributiestelsel toepast

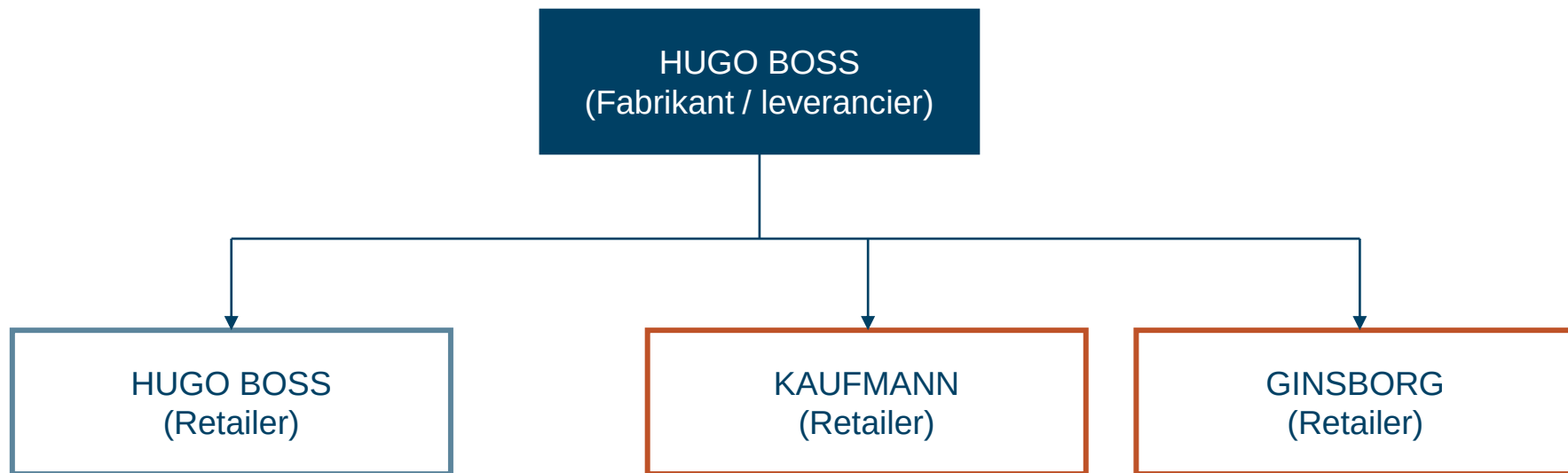
STRUCTUUR EN BELANGRIJKSTE WIJZIGINGEN GROEPSVRIJSTELLING VERTICALE OVEREENKOMSTEN (“GVO”) EN RICHTSNOEREN

- Artikel 4 laat meer beperkingen toe ten aanzien **van online verkopen**, maar een verbod of beperkingen die afnemers of hun klanten beletten “*het internet doeltreffend te gebruiken*” worden aangemerkt als een hardcore beperking:
 - Verbod op gebruik van **prijsvergelijkingssites** en andere beperkingen op onlinereclame zijn hardcore beperkingen
 - Beperkingen van het gebruik van een specifiek online verkoopkanaal, zoals **online marktplaatsen**, zijn geen hardcore beperkingen
 - **Kwaliteitsnormen** voor online verkoop zijn in beginsel geen hardcore beperkingen
 - **Gedifferentieerde prijzen** voor online and offline verkopen kunnen gerechtvaardigd zijn
- Artikel 5 sluit “brede” meestbegunstigingsclausules uit van de GVO
- De structuur van de huidige GVO wijzigt niet significant, er komt meer ruimte voor territoriale bescherming en de regeling met betrekking tot beperkingen op online verkopen wordt genuanceerder

DUAL DISTRIBUTION EN MFNS



DUAL DISTRIBUTION



DUAL DISTRIBUTION: STELLING 1

De voorgestelde aanscherping m.b.t. duale distributie is niet gerechtvaardigd

EENS | ONEENS

DUAL DISTRIBUTION: STELLING 2

Wat we nodig hebben, is een lijst die duidelijk maakt welke categorieën informatie wél gewisseld mogen worden (groen) en welke categorieën niet (rood).

EENS | ONEENS

DUAL DISTRIBUTION: STELLING 3

De aanscherping die de Commissie voorstelt m.b.t. dual distribution heeft voor de praktijk geen grote gevolgen.

EENS | ONEENS

MFN

Brede MFN clauses:

clausules waarbij een online platform een contractspartij verbiedt om goederen of diensten via andere online platformen tegen een lagere prijs of betere voorwaarden aan te bieden.

Smalle MFN clauses:

clausules waarbij een online platform een contractspartij verbiedt om goederen of diensten via de eigen website tegen een lage prijs of betere voorwaarden aan te bieden.

MFN: STELLING 1

Het is terecht dat alle brede MFN clauses zijn uitgesloten van de (ontwerp) groepsvrijstelling

EENS | ONEENS

MFN: STELLING 2

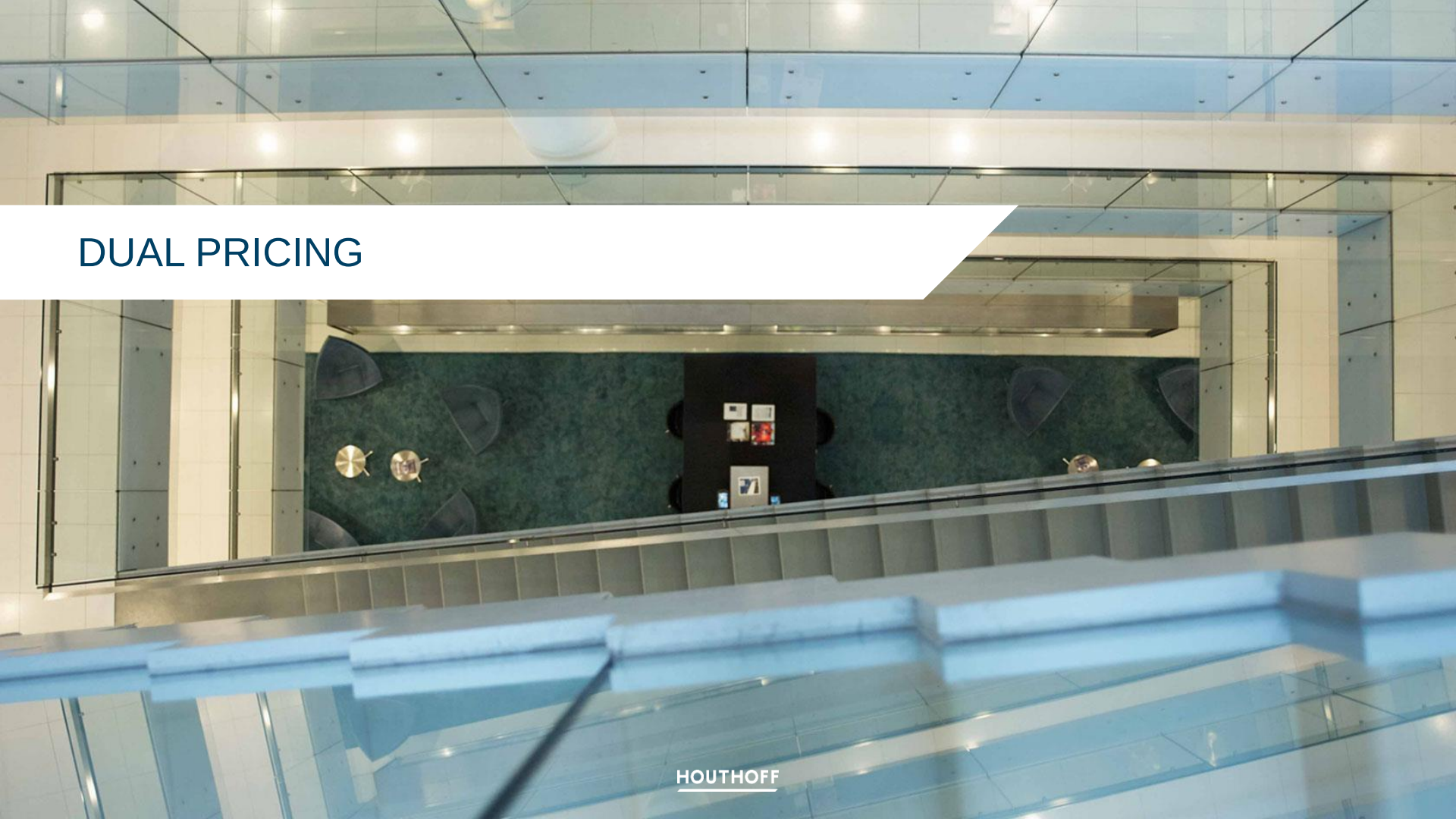
De Commissie had nader onderscheid moeten maken tussen MFN clauses die zien op prijs en MFN clauses die zien op andere voorwaarden

EENS | ONEENS

MFN: STELLING 3

De Commissie had nader onderscheid moeten maken tussen MFN clauses die van toepassing zijn op retail niveau en MFN clauses die zien op niet-retail niveau

EENS | ONEENS



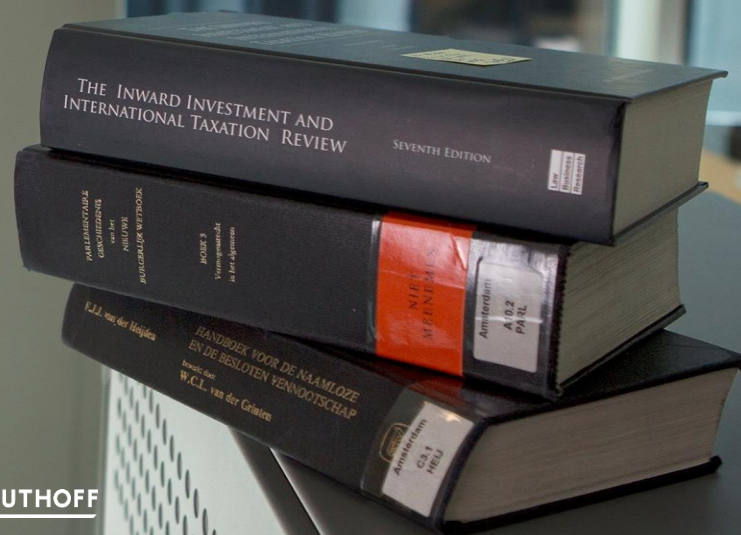
DUAL PRICING

DUAL PRICING: STELLING

Het laten aansluiten van duale inkooprijzen op de online/offline kosten en investeringen van de hybride distributeur, leidt tot een ontoelaatbare inmenging van een leverancier op het commerciële beleid van de distributeur.

EENS | ONEENS

5 GOEDE EN 5 MINDER GOEDE WIJZIGINGEN



POSITIEVE WIJZIGINGEN GVO

- De ontwerp-GVO biedt een nuttig en logisch kader voor de beoordeling van verticale overeenkomsten
- De ontwerp-GVO biedt meer flexibiliteit met betrekking tot het opleggen van restricties voor online verkoop
- De ontwerp-GVO biedt meer flexibiliteit voor het hanteren van gedifferentieerde prijzen
- De voorgestelde regeling met betrekking tot “gedeelde exclusiviteit” komt tegemoet aan een commerciële noodzaak
- De nieuwe regeling ten aanzien van tripartiete verticale overeenkomsten is een welkome aanvulling voor de praktijk

MINDER POSITIEVE WIJZIGINGEN GVO

- De structuur van de ontwerp-GVO, in het bijzonder artikel 4, is deels gebaseerd op onjuiste economische uitgangspunten
- De regeling met betrekking tot duale distributie is onnodig ingewikkeld
- Digitale platform-ondernemingen komen er onder de voorgestelde regeling bekaaid van af
- Het is onjuist om een verbod van het gebruik van “*price comparison websites*” en “*paid referencing in search engines*” als hardcore beperkingen aan te merken
- De ontwerp-regeling van agentuurovereenkomsten is te ingewikkeld



DISCUSSIE

HOUTHOFF



www.houthoff.com

AMSTERDAM



ROTTERDAM



BRUSSEL



LONDEN



NEW YORK