

**Ασημάκης Π.
Κομνηνός**

White & Case LLP
University College London
IMEΔΙΠΑ

**Θέματα εναρμόνισης με το
Κοινοτικό δίκαιο**

Διατάξεις που αφίστανται του Κοινοτικού προτύπου παραμένουν

- Άρθρο 2^α – κατάχρηση σχέσης οικονομικής εξάρτησης (& πωλήσεις κάτω του κόστους)
- Άρθρο 4^α – μεταγενέστερη γνωστοποίηση «μικρών» συγκεντρώσεων
- Άρθρο 5 – κλαδικοί έλεγχοι και κανονιστικά μέτρα

Προβληματική εναρμόνιση

- Εισαγωγή του συστήματος της εκ του νόμου εξαίρεσης ή σύγχυσης;
- Αυτοτελής υποχρέωση γνωστοποίησης συμπράξεων;
- Προβλήματα σύγκρουσης με το Κοινοτικό δίκαιο
- Έγκριση συγκεντρώσεων με όρους-προϋποθέσεις επιβαλλόμενες ex officio
- Πρόβλημα με την προϋπόθεση για τη λήψη αποφάσεων δεσμεύσεων

- Δεν ανήκει στο σώμα και πνεύμα των διατάξεων για την προστασία του ελεύθερου ανταγωνισμού
 - Ευρωπαϊκή Επιτροπή: «178. *Concepts such as the abuse of economic dependency exist in the competition laws of some Member States, as seen above. Yet, it is not clear whether competition law is the appropriate instrument to address concerns arising from e.g. disparities in bargaining power*»
- Ένα επιπλέον κανονιστικό εμπόδιο για τις επιχειρήσεις χωρίς να υπάρχει δεσπύζουσα θέση
- Επιβαρύνει το έργο της ΕΑ
- Διατάξεις για τις πωλήσεις κάτω του κόστους: βλάπτουν τον καταναλωτή
 - Ευρωπαϊκή Επιτροπή: «178. *...certain studies have suggested that this kind of regulation results in price increases and loss of consumer welfare.*» (H.B.: OFT Supermarkets Study, Γαλλία: Loi Galland)

- **Εντελώς άχρηστη διάταξη**
- **Αυξάνει το επιχειρηματικό και επενδυτικό κόστος στην Ελλάδα**
- **Επιβαρύνει άσκοπα την ΕΑ**
- **Μόνη η Ελλάδα στην ΕΕ (μαζί με Ρωσία, Καζακστάν, Ταϊβάν, Αργεντινή, Αίγυπτος, Κορέα, Ινδονησία)**

- Ανταγωνισμός ή ρυθμιστική πολιτική (regulation);
- ≠ άρθρο 17 Καν. 1/2003
 - *«Έρευνες σε κλάδους της οικονομίας ή σε τύπους συμφωνιών: ...Η Επιτροπή δύναται να δημοσιεύσει έκθεση για τα αποτελέσματα της έρευνάς της σε συγκεκριμένους κλάδους της οικονομίας ή συγκεκριμένους τύπους συμφωνιών σε διάφορους κλάδους και να ζητήσει από τους ενδιαφερόμενους να διατυπώσουν παρατηρήσεις.»*
- Επιβάρυνση της ΕΑ και «πολιτικοποίηση»
- Πρόβλημα σύγχυσης ως προς τον σκοπό της πολιτικής ανταγωνισμού

Πλήρης σύγχυση

- **Αιτιολογική έκθεση:** *«Με το άρθρο 1 του σχεδίου νόμου γίνεται μια ρύθμιση εναρμόνισης προς το κοινοτικό δίκαιο, σε συνέχεια του ν. 3373/2005, καθώς καταργείται το «σύστημα της κατ' αρχήν απαγορεύσεως με δυνατότητα εξαιρέσεως» και εισάγεται σύστημα «εξαιρέσεων άμεσης εφαρμογής» (εκ του νόμου εξαιρέσεις)...»*

ΌΜΩΣ

- **Άρθρο 1** εξαρτά την εφαρμογή του άρθρου 1 παρ. 3 του Νόμου από τη γνωστοποίηση κατά το άρθρο 21 του Νόμου: *«Συμφωνίες, αποφάσεις και περιπτώσεις εναρμονισμένης πρακτικής ή κατηγορίες αυτών, που εμπίπτουν στην παρ. 1 του παρόντος άρθρου και γνωστοποιούνται σύμφωνα με το άρθρο 21 του παρόντος, είναι εν όλω ή εν μέρει ισχυρές, χωρίς να είναι αναγκαία η προηγούμενη έκδοση σχετικής απόφασης, εφόσον πληρούν αθροιστικά τις πιο κάτω προϋποθέσεις:*»

- Άρθρο 3 του Νόμου παραμένει: «Με την επιφύλαξη του άρθρου 1 παρ. 3, οι κατά το άρθρο 1 παρ. 1 συμφωνίες αποφάσεις και περιπτώσεις εναρμονισμένης πρακτικής ... απαγορεύονται χωρίς προς τούτο να είναι απαραίτητη προηγούμενη έκδοση απόφασης από κάποια αρχή»
- Άρθρο 8β παρ. 2 περ. α) του Νόμου παραμένει: «Η Επιτροπή Ανταγωνισμού ... αποφασίζει αν είναι ισχυρές, κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 1 παρ. 3, οι κατά το άρθρο 1 παρ. 1 του παρόντος νόμου απαγορευόμενες συμπράξεις»
- Άρθρο 10 του Νόμου παραμένει: «Η Επιτροπή Ανταγωνισμού είναι αποκλειστικώς αρμοδία προς εφαρμογήν του άρθρου 1 παρ. 3 ...»
- Άρθρο 17 του Σχεδίου Νόμου εξαιρεί τα δικαστήρια από την εφαρμογή του άρθρου 1 παρ. 3! «τα δικαστήρια κάθε δικαιοδοσίας μπορούν να κρίνουν παρεμπιπτόντως το κύρος των συμφωνιών και αποφάσεων, καθώς και την ύπαρξη απαγορευμένης εναρμονισμένης πρακτικής κατά την παράγραφο 1 του άρθρου 1 του νόμου αυτού...»

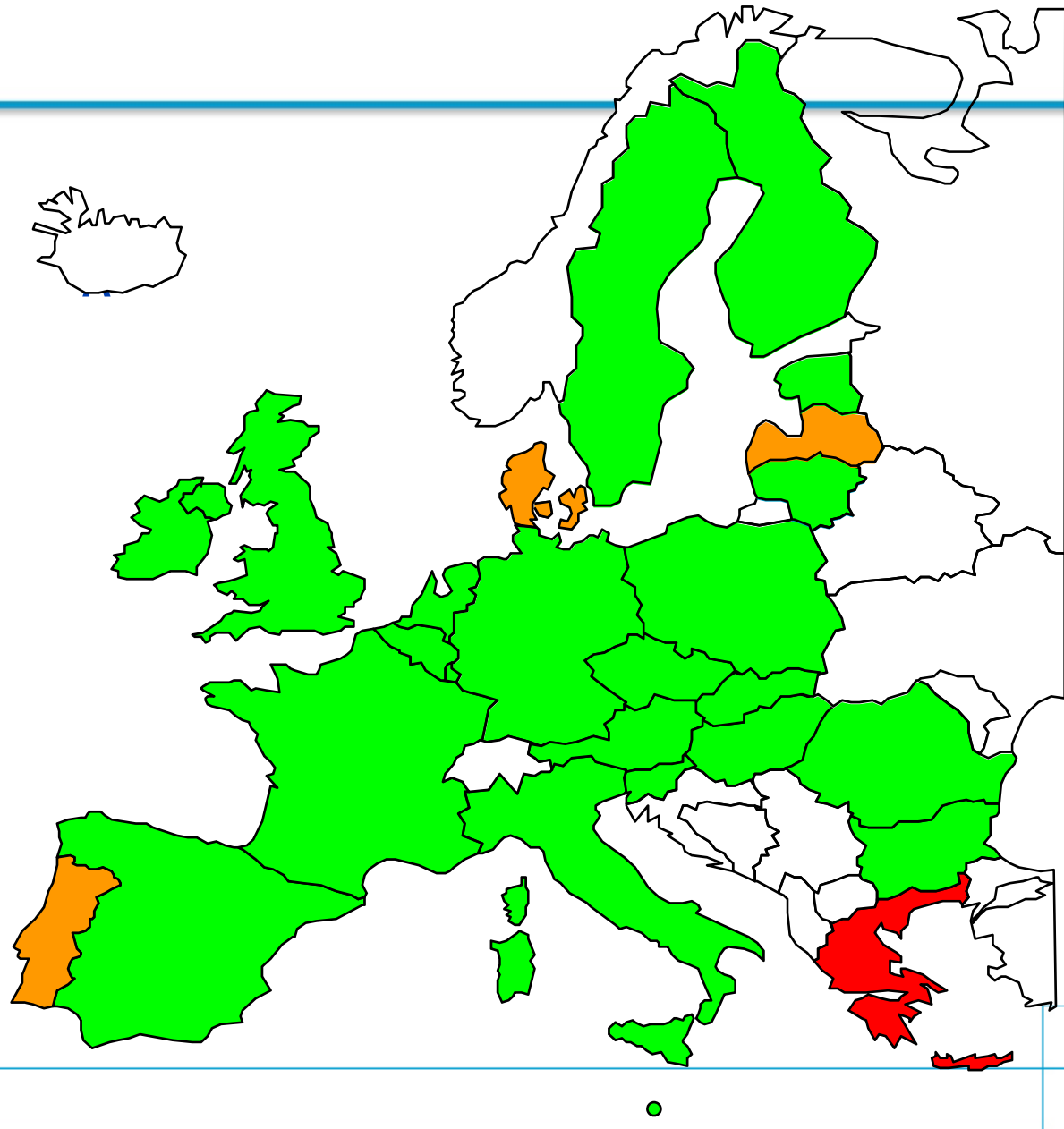
- Γενικό πρόβλημα με τη γλώσσα του Σχεδίου Νόμου και των διατηρούμενων διατάξεων του Νόμου → ο νομοθέτης εξακολουθεί να ζει στο σύστημα της διοικητικής εξαίρεσης

Συγκρίνετε με:

- Άρθρο 1 Καν. 1/2003: «1. Οι συμφωνίες, αποφάσεις και εναρμονισμένες πρακτικές οι οποίες υπάγονται στο άρθρο 81 παράγραφος 1 της συνθήκης και δεν πληρούν τις προϋποθέσεις του άρθρου 81 παράγραφος 3 της συνθήκης απαγορεύονται, χωρίς να είναι αναγκαία η προηγούμενη έκδοση σχετικής απόφασης. 2. Οι συμφωνίες, αποφάσεις και εναρμονισμένες πρακτικές οι οποίες υπάγονται στο άρθρο 81 παράγραφος 1 της συνθήκης και πληρούν τις προϋποθέσεις του άρθρου 81 παράγραφος 3 της συνθήκης δεν απαγορεύονται, χωρίς να είναι αναγκαία η προηγούμενη έκδοση σχετικής απόφασης.»
- Άρθρο 6 Καν. 1/2003: «Τα εθνικά δικαστήρια διαθέτουν την αρμοδιότητα να εφαρμόζουν τα άρθρα 81 και 82 της συνθήκης»

Αυτοτελής γνωστοποίηση συμπράξεων για λόγους «χαρτογράφησης»;

- Δημιουργεί σύγκρουση με το σύστημα της εκ του νόμου εξαίρεσης
- Πρωτοφανές το ότι είναι υποχρεωτική, συμπεριλαμβάνει και τις κάθετες συμφωνίες και προβλέπει εξαντλητικά πρόστιμα (μέχρι 10% του κύκλου εργασιών)
- Επιχειρηματικό και επενδυτικό κόστος
- Επιβαρύνει άσκοπα την ΕΑ → Βλ. Ευρωπαϊκή Επιτροπή: *«37. ...the maintenance of notification systems in national law may represent a drain on the scarce resources of the national competition authorities concerned»*
- Οδηγεί μαθηματικά σε συγκρούσεις με το Κοινοτικό δίκαιο
 - Αν η συμφωνία εμπίπτει και στο άρθρο 81 και είναι νόμιμη, το Ελληνικό δίκαιο καθίσταται «αυστηρότερο» κατά το άρθρο 3 παρ. 2 Καν. 1/2003 εφόσον επιβάλλει ένα βάρος → σύγκρουση
 - Η ΕΑ δεν είναι δυνατό να επιβάλει πρόστιμο για μη γνωστοποίηση (άρθρο 3 παρ. 2) → σύγκρουση



- = εκ του νόμου εξαίρεση
- = προαιρετική γνωστοποίηση
- = υποχρεωτική γνωστοποίηση

■ Άρθρο 8β παρ. 1 του Νόμου → «αποκλειστική»
αρμοδιότητα της ΕΑ να εφαρμόζει τα άρθρα 81 και 82
ΣυνθΕΚ!

■ Άρθρο 17 του Νομοσχεδίου → «παρεμπíπτουσα»
αρμοδιότητα των δικαστηρίων κάθε δικαιοδοσίας να
εφαρμόζουν τα άρθρα 81 και 82 ΣυνθΕΚ!

- Πρόβλημα με τις αναγνωριστικές αγωγές
- Πρόβλημα με τις αιτήσεις ασφαλιστικών μέτρων

Άρθρο 4 παρ. 3 → άρθρο 4δ του Νόμου

«7. Η Επιτροπή Ανταγωνισμού μπορεί να εγκρίνει συγκέντρωση, με την απόφαση της παραγράφου 6, με όρους και προϋποθέσεις που η ίδια επιβάλλει, προκειμένου να καταστεί η συγκέντρωση συμβατή με την παρ.1 του άρθρου 4γ ή προκειμένου να εξασφαλίζεται η συμμόρφωση των συμμετεχουσών επιχειρήσεων στις τροποποιήσεις της συγκέντρωσης που έγιναν από αυτές, προκειμένου να καταστεί η συγκέντρωση συμβατή με την παρ.1 του άρθρου 4γ.»

Περιοριστικό της ελευθερίας μέτρο χωρίς να υπάρχει προηγούμενη συμπεριφορά που να αντίκειται στο νόμο (≠ Κοινοτικό και άλλα εθνικά δίκαια)

Άλλα θέματα προβληματικής εναρμόνισης: Αποφάσεις δεσμεύσεων

- Άρθρο 14 → πρόβλημα με το κείμενο του άρθρου 9 παρ. 1 περ. β)

«Άρθρο 9

Η Επιτροπή Ανταγωνισμού, αν μετά από σχετική έρευνα που διεξάγεται είτε αυτεπαγγέλτως είτε κατόπιν καταγγελίας ή αίτησης του Υπουργού Ανάπτυξης διαπιστώσει παράβαση της παρ. 1 του άρθρου 1 και των άρθρων 2, 2^α και 5 ή των άρθρων 81 και 82, μπορεί με απόφασή της...

β) να αποδέχεται εκ μέρους των ενδιαφερόμενων επιχειρήσεων ή ενώσεων επιχειρήσεων την ανάληψη δεσμεύσεων, με τις οποίες θα παύει η παράβαση, και να καθιστά τις δεσμεύσεις αυτές υποχρεωτικές για τις επιχειρήσεις. Η Επιτροπή Ανταγωνισμού αν, κατά τη διάρκεια σχετικής έρευνας που διεξάγεται είτε αυτεπαγγέλτως είτε κατόπιν καταγγελίας ή αίτησης του Υπουργού Ανάπτυξης, πιθανολογεί παράβαση της παρ. 1 του άρθρου 1 του άρθρου 2 και του άρθρου 4 παράγραφος 5 ή των άρθρων 81 και 82 της Συνθήκης της Ευρωπαϊκής Κοινότητας, μπορεί με απόφαση της να αποδέχεται, εκ μέρους των ενδιαφερομένων επιχειρήσεων ή ενώσεων επιχειρήσεων, την ανάληψη δεσμεύσεων προς παύση της πιθανολογούμενης παράβασης, και να καθιστά τις δεσμεύσεις αυτές υποχρεωτικές για τις επιχειρήσεις ή ενώσεις επιχειρήσεων...»

- ≠ Κοινοτικό δίκαιο → ουδετερότητα

- Ναι στον ανταγωνισμό των συστημάτων προστασίας του ανταγωνισμού
- Όχι στην άσκοπη αύξηση του επιχειρηματικού κόστους και της γραφειοκρατίας
- Ναι στην συγκριτική ποιοτική μελέτη άλλων Ευρωπαϊκών συστημάτων
- Όχι στην εισαγωγή καινοφανών προβληματικών θεσμών

Μεγαλύτερη εναρμόνιση

Μεγαλύτερη ανεξαρτησία

Περισσότερη ποιότητα