

SÉNAT DE BELGIQUE

SESSION DE 2012-2013

8 MARS 2013

Projet de loi portant insertion du livre IV « Protection de la concurrence » et du livre V « La concurrence et les évolutions de prix » dans le Code de droit économique et portant insertion des définitions propres au livre IV et au livre V et des dispositions d'application de la loi propres au livre IV et au livre V, dans le livre I^{er} du Code de droit économique

Procédure d'évocation

AMENDEMENTS

N° 1 DE MME VERMEULEN ET CONSORTS

Art. 4

Dans le livre IV « Protection de la concurrence », article IV.20, § 1^{er}, 2^o, proposé, supprimer les mots « et de régler de façon informelle les questions et contestations relatives à l'application des règles de concurrence dans les affaires dans lesquelles il n'y a pas d'instruction formelle telle que visée à l'article IV.41, § 1^{er} ».

Voir:

Documents du Sénat :

5-1997 - 2012/2013 :

N° 1 : Projet évoqué par le Sénat.

BELGISCHE SENAAAT

ZITTING 2012-2013

8 MAART 2013

Wetsontwerp houdende invoeging van boek IV « Bescherming van de mededinging » en van boek V « De mededinging en de prijsevoluties » in het Wetboek van economisch recht en houdende invoeging van de definities eigen aan boek IV en aan boek V en van de rechtshandhabingsbepalingen eigen aan boek IV en aan boek V, in boek I van het Wetboek van economisch recht

Evocatieprocedure

AMENDEMENTEN

Nr. 1 VAN MEVROUW VERMEULEN C.S.

Art. 4

In het voorgestelde Boek IV « Bescherming van de Mededinging », artikel IV.20, § 1, 2^o, de woorden « en het informeel beslechten van vragen en betwistingen over de toepassing van de mededingingsregels in zaken waarin geen formeel onderzoek wordt gevoerd zoals bedoeld in artikel IV.41, § 1 » **doen vervallen.**

Zie:

Stukken van de Senaat :

5-1997 - 2012/2013 :

Nr. 1 : Ontwerp geëvoceerd door de Senaat.

Justification

La notion de «règlement informel» n'est pas définie dans le projet de loi et ne peut pas être réglée de manière satisfaisante par voie légale, dès lors que cela porterait préjudice à l'indépendance de l'Auditorat en tant qu'organe de poursuite et aux droits de tiers. Une conception cohérente du respect du droit de la concurrence implique que le règlement informel soit confié à l'Auditorat, d'autant que les transactions formelles relèvent, quant à elles, de la compétence de l'Auditorat.

Concrètement, le projet de loi à l'examen signifie que le président peut suspendre l'examen d'une affaire et garantir qu'en cas de suspension d'une pratique déterminée — ou au moins d'adaptation selon ses desiderata — il n'y aura pas de poursuites de l'Auditorat.

N° 2 DE MME VERMEULEN ET CONSORTS

Art. 4

Dans le livre IV « Protection de la concurrence », article IV.20, § 2, proposé, supprimer la dernière phrase.

Justification

Les auteurs du présent amendement proposent de supprimer la disposition prévoyant que le comité de direction peut faire appel aux membres de l'Auditorat pour la durée qu'il souhaite. Le Conseil d'État confirme dans son observation n° 12 qu'une telle disposition porte fondamentalement atteinte au statut indépendant des auditeurs et met fin, en réalité, à leur indépendance (*cf.* p. 157 du projet de loi n° 53-2591/1).

Prévoir une telle possibilité, pour le comité de direction, de soustraire des auditeurs à leurs activités à sa guise et de manière tout à fait unilatérale pour leur faire remplir d'autres tâches, porte atteinte à la séparation entre l'instruction et la décision, qui est pourtant un principe juridique sur lequel repose tout État de droit qui se respecte.

N° 3 DE MME VERMEULEN ET CONSORTS

Art. 4

Dans le livre IV « Protection de la concurrence », article IV.44, proposé, remplacer les mots « le président » par les mots « l'auditeur général ».

Justification

Dans une autorité de la concurrence autonome digne de ce nom, la compétence de procéder à des enquêtes incombe par définition à l'auditeur général et non au président. Les auteurs du présent amendement proposent dès lors de modifier ce passage en le rendant à nouveau conforme à une stricte application du principe de séparation entre l'enquête et la décision. Ce principe est violé si le président exerce une compétence au niveau tant de la décision que de l'enquête.

Verantwoording

Het begrip informele beslechting is niet uitgewerkt in het wetsontwerp, en dit kan ook niet naar voldoening wettelijk worden geregeld omdat dit afbreuk zou doen aan de onafhankelijkheid van het Auditoraat als vervolgingsorgaan en aan de rechten van derden. In een coherente opvatting van de handhaving van het mededingingsrecht hoort de informele beslechting thuis bij het Auditoraat, zeker ook aangezien formele schikkingen wel onder de bevoegdheid van het Auditoraat vallen.

Concreet betekent de wetgeving door het huidige wetsontwerp dat door de voorzitter de behandeling van een zaak kan worden gestaakt en kan garanderen dat als een bepaalde praktijk wordt gestaakt — of althans aangepast volgens zijn wensen — er geen vervolging zal komen door het Auditoraat.

Nr. 2 VAN MEVROUW VERMEULEN C.S.

Art. 4

In het voorgestelde Boek IV « Bescherming van de Mededinging », artikel IV.20, § 2, de laatste zin doen vervallen.

Verantwoording

De indieners stellen voor om de bepaling te schrappen die voorschrijft dat leden van het Auditoraat kunnen opgevorderd worden door het directiecomité voor een tijdspanne die de directieleden wensen. Het advies van de Raad van State bevestigt in haar 12e opmerking dat dergelijke bepaling het onafhankelijke statuut van de auditeurs fundamenteel ondermijnt en feitelijk afschaft (*c.f.* blz. 157 van het wetsontwerp nr. 53-2591/1).

Dergelijke mogelijkheid installeren om naar eigen inzicht en geheel eigenhandig auditeurs te kunnen weghalen van hun werkzaamheden, en deze vervolgens elders te alloceren, ondergraaft de scheiding tussen onderzoek en beslissing. Het laatstgenoemde principe is nochtans een rechtsbeginsel dat ten grondslag ligt aan elke zichzelf respecterende rechtsstaat.

Nr. 3 VAN MEVROUW VERMEULEN C.S.

Art. 4

In het voorgestelde Boek IV « Bescherming van de Mededinging », artikel IV.44, de woorden « de voorzitter » vervangen door « de auditeur-generaal ».

Verantwoording

In een autonome Mededingingsautoriteit die naam waardig komt de bevoegdheid om onderzoeken in te stellen per definitie toe aan de auditeur-generaal en niet aan de voorzitter. De indieners stellen daarom voor om deze passage te wijzigen. Deze wijziging brengt de bestaande wettekst opnieuw in lijn met een strikte naleving van het principe van scheiding tussen onderzoek en beslissing. Indien de voorzitter zowel bevoegdheid uitoefent op vlak van beslissing als op vlak van onderzoek wordt dit principe met de voeten getreden.

N° 4 DE MME VERMEULEN ET CONSORTS

Art. 4

Dans le livre IV « Protection de la concurrence », article IV.64, § 5, proposé, remplacer les mots « Le président du Collège de la concurrence, ou l'assesseur vice-président ou l'assesseur qu'il délègue, » par les mots « L'assesseur qui ne fait pas partie du Collège de la concurrence ».

Justification

Le fait de conférer le pouvoir de statuer sur la confidentialité des passages et des documents qui font partie du dossier à une personne de l'Autorité qui n'est pas activement impliquée dans le litige en cours plutôt qu'au président, profiterait à l'indépendance de l'instruction. Confier cette tâche à un assesseur qui ne siège pas au Collège plutôt qu'au président constitue, selon les auteurs du présent amendement, une solution pratique au problème.

N° 5 DE MME VERMEULEN ET CONSORTS

Art. 5

Dans le livre V « La concurrence et les évolutions de prix », article V.4, § 1^{er}, proposé, insérer les mots « après avoir entendu les parties concernées, » après les mots « le Collège de la concurrence peut, ».

Justification

S'il s'avère urgent d'éviter une situation, le Collège de la concurrence est habilité à imposer des mesures provisoires pour une durée de 6 mois maximum, en vue de mettre fin aux pratiques constatées. Autrement dit, en guise de solution à un prétendu problème de marché structurel, des mesures ayant une portée générale seront imposées à des entreprises qui ne pourront se défendre et être entendues individuellement.

Les auteurs du présent amendement estiment qu'une telle « réorientation » n'est pas compatible avec la CEDH. Il est au moins nécessaire de donner aux parties au litige l'occasion d'être entendues. C'est pourquoi le présent amendement ajoute un passage au projet de loi.

Nr. 4 VAN MEVROUW VERMEULEN C.S.

Art. 4

In het voorgestelde Boek IV « Bescherming van de Mededinging », artikel IV.64, § 5, de woorden « de voorzitter van het Mededingingscollege of de assessor- voorzitter of de assessor die hij afvaardigt » vervangen door « De assessor die geen deel uitmaakt van het Mededingingscollege ».

Verantwoording

Het komt de onafhankelijkheid van het onderzoek ten goede indien de rol van de voorzitter in het beslissen over de vertrouwelijkheid van de passages en documenten die deel uitmaken van het dossier geschrapt en vervangen wordt door een persoon binnen de Autoriteit die niet actief betrokken is in het hangende geschil. De rol van de voorzitter laten invullen door een niet- zetelende assessor biedt volgende indieners van dit amendement een handige uitweg voor deze lacune.

Nr. 5 VAN MEVROUW VERMEULEN C.S.

Art. 5

In het voorgestelde Boek V « De mededinging en de prijsevoluties », artikel V.4, § 1, na de woorden « kan het Mededingingscollege » de volgende woorden toevoegen « na de betrokken partijen gehoord te hebben ».

Verantwoording

Indien dringend een situatie dient te worden vermeden, krijgt het Mededingingscollege vervolgens de bevoegdheid om voorlopige maatregelen op te leggen voor max. 6 maand, teneinde aan bovenvermelde praktijken een einde te stellen. Met andere woorden maatregelen van algemene strekking zullen ter oplossing van een beweerd structureel marktprobleem worden opgelegd aan ondernemingen die niet individueel in hun verweer worden gehoord.

De indieners van dit amendement achten dergelijke « heroriëntering » niet verenigbaar met het EVRM. Minstens is het noodzakelijk om de betrokken partijen in het geding de kans te geven om gehoord te worden. Vanuit dat oogpunt wordt een passage toegevoegd aan het voorliggende wetsontwerp.

Sabine VERMEULEN.
Frank BOOGAERTS.
Patrick DE GROOTE.
Lieve MAES.