

ORDIN nr. 724 din 28 decembrie 2010 pentru punerea în aplicare a Instrucțiunilor privind condițiile, termenele și procedura pentru acceptarea și evaluarea angajamentelor, în cazul practicilor anticoncurențiale

În baza prevederilor art. 20 alin. (4) lit. d), art. 21 alin. (2), art. 27 alin. (3) și (4), art. 28 alin. (1), precum și ale art. 46² alin. (7) din Legea concurenței nr. 21/1996, republicată, cu modificările și completările ulterioare,

președintele Consiliului Concurenței emite următorul ordin:

Art. 1

În urma adoptării în plenul Consiliului Concurenței, se pun în aplicare Instrucțiunile privind condițiile, termenele și procedura pentru acceptarea și evaluarea angajamentelor, în cazul practicilor anticoncurențiale, prevăzute în anexa care face parte integrantă din prezentul ordin.

Art. 2

Compartimentele de specialitate din cadrul Consiliului Concurenței vor urmări punerea în aplicare a prevederilor prezentului ordin.

Art. 3

Prezentul ordin intră în vigoare la data publicării în Monitorul Oficial al României, Partea I.

..****..

Președintele Consiliului Concurenței,

Bogdan Marius Chirițoiu

ANEXĂ: INSTRUCȚIUNI privind condițiile, termenele și procedura pentru acceptarea și evaluarea angajamentelor, în cazul practicilor anticoncurențiale

Publicat în Monitorul Oficial cu numărul 11 din data de 5 ianuarie 2011

ANEXĂ

INSTRUCȚIUNI din 28 decembrie 2010 privind condițiile, termenele și procedura pentru acceptarea și evaluarea angajamentelor, în cazul practicilor anticoncurențiale

În temeiul art. 27 alin. (3) lit. c) și al art. 46² alin. (7) din Legea concurenței nr. [21/1996](#), republicată, cu modificările și completările ulterioare,

Consiliul Concurenței adoptă prezentele instrucțiuni.

CAPITOLUL I: Introducere

1. Potrivit art. 26 alin. (1) lit. c) din Legea concurenței nr. [21/1996](#), republicată, cu modificările și completările ulterioare, denumită în continuare lege, Consiliul Concurenței acceptă angajamente în condițiile legii.

2. Prevederile art. 46² din lege asigură cadrul legal pentru adoptarea unei decizii prin care autoritatea de concurență conferă forță juridică obligatorie angajamentelor asumate de părți în vederea înlăturării situației care a condus la declanșarea investigației.

3. Scopul prezentelor instrucțiuni este acela de a oferi orientări în ceea ce privește mecanismul de acceptare a angajamentelor propuse de întreprinderi în cazul practicilor anticoncurențiale, în vederea înlăturării situației care a condus la declanșarea investigației.

4. Procedura de angajamente prevăzută la art. 46² din lege se desfășoară în paralel cu procedura de investigație propriu-zisă, iar documentele întocmite sau comunicate în baza acestora vor constitui obiectul unui dosar distinct de cel de investigație. Desfășurarea discuțiilor privind acceptarea de angajamente propuse de întreprinderi nu suspendă desfășurarea investigației, iar cererile efectuate de întreprinderi sau alte documente din dosarul privind angajamentele nu pot fi folosite în cadrul investigației.

5. În vederea asigurării transparenței, certitudinii juridice, precum și a unui cadru unitar de abordare și de analiză în această materie, prezentele instrucțiuni detaliază condițiile, criteriile, termenele și procedura pentru acceptarea și evaluarea angajamentelor propuse de întreprinderi.

6. În sensul prezentelor instrucțiuni, sintagma "practici anticoncurențiale" trebuie înțeleasă ca incluzând înțelegerile, deciziile asociațiilor de întreprinderi și practicile concertate care intră sub incidența art. 5 din lege, precum și a art. 101 din Tratatul privind funcționarea Uniunii Europene, denumit în continuare TFUE, și comportamentele unilaterale care intră sub incidența art. 6 din lege, precum și a art. 102 din TFUE.

CAPITOLUL II: Principii generale

7. Scopul principal urmărit prin acceptarea angajamentelor este restabilirea rapidă a mediului concurențial normal, prin luarea unor măsuri de natură a înlătura situația care a determinat Consiliul Concurenței să declanșeze o investigație. Prin acceptarea de angajamente sunt urmărite obiective precum împiedicarea repetării unor astfel de practici anticoncurențiale, îmbunătățirea mediului concurențial și realizarea unei economii de procedură, prin reducerea duratei și a costurilor aferente unei investigații.

8. Inițiativa formulării de propuneri de angajamente aparține exclusiv întreprinderilor față de care s-a declanșat investigația, întreprinderile au libertatea de a decide cu privire la natura, conținutul, durata sau alte elemente relevante ale angajamentelor pe care le propun în vederea înlăturării situației care a determinat declanșarea investigației.

9. Închiderea unei investigații printr-o decizie de acceptare a angajamentelor este o situație de excepție. Prin urmare, utilizarea angajamentelor trebuie limitată la acele situații în care este evident că intervenția întreprinderilor, prin asumarea voluntară de angajamente și prin punerea acestora în practică, conduce la restabilirea rapidă și durabilă a mediului concurențial normal sau într-o manieră mai eficientă decât s-ar fi realizat prin intervenția

Consiliului Concurenței, prin emiterea unei decizii de constatare a unei încălcări, de aplicare a unei amenzi și/sau de impunere de măsuri corective. Faptul că, prin acceptarea de către Consiliul Concurenței a angajamentelor, întreprinderile evită constatarea unei încălcări a regulilor de concurență și eventuala aplicare a unei amenzi nu modifică scopul principal urmărit prin acceptarea de angajamente.

▣**10.**Consiliul Concurenței nu va accepta angajamente în acele cazuri în care consideră, la aprecierea sa, că aplicarea unei sancțiuni răspunde mai bine obiectivelor politicii de concurență.

▣**SECȚIUNEA 1: Condițiile de bază pentru acceptarea angajamentelor**

11.Consiliul Concurenței poate accepta numai angajamentele care înlătură situația care a condus la declanșarea investigației și care contribuie, suplimentar, la protecția concurenței. Angajamentele trebuie să elimine în întregime problemele de concurență și trebuie să fie complete, eficiente din toate punctele de vedere și să poată fi puse în aplicare în mod efectiv, într-o perioadă scurtă de timp. Eficacitatea angajamentelor va fi apreciată prin prisma capacității acestora de a rezolva problemele de concurență identificate de Consiliul Concurenței. Angajamentele trebuie să prezinte un grad de certitudine suficient privind punerea lor în aplicare.

12.Angajamentele trebuie să fie relevante, adică trebuie să aibă legătură cu încălcarea suspectată. Pot fi considerate ca fiind relevante și acele angajamente a căror îndeplinire facilitează îndeplinirea altor angajamente propuse. Cu privire la aprecierea proporționalității angajamentelor propuse, evaluarea Consiliului Concurenței se limitează la verificarea faptului că angajamentele în discuție răspund preocupărilor cu privire la care aceasta a informat întreprinderile în cauză. În cadrul exercitării acestei verificări, Consiliul Concurenței trebuie totuși să ia în considerare interesele terților.

▣**13.**Aprecierea îndeplinirii acestor condiții va fi făcută în funcție de circumstanțele specifice fiecărui caz. Consiliul Concurenței va lua în considerare toți factorii relevanți legați de angajamentul respectiv, printre care tipul, amploarea și aria de aplicare a angajamentului propus, folosind ca termeni de referință structura și caracteristicile distinctive ale pieței pe care apar problemele de concurență, inclusiv poziția părților și a altor operatori pe piață.

▣**SECȚIUNEA 2: Condiții de formă**

▣**14.**Pentru a putea fi luată în considerare, propunerea de angajamente trebuie să îndeplinească următoarele condiții:

a)să fie prezentată în scris, sub semnătura reprezentatului legal al întreprinderii sau a persoanei expres împuternicite în acest scop. În cazul în care aplicarea și/sau monitorizarea angajamentelor presupune participarea unor terți, propunerea va fi însoțită de contractele sau antecontractele încheiate între întreprinderea care oferă angajamentele și terții în cauză. Acestea pot cuprinde clauze care să condiționeze valabilitatea acestora de emiterea de către Consiliul Concurenței a unei decizii de acceptare a angajamentelor;

b)să fie prezentată în termenul stabilit potrivit pct. 30;

c)să reprezinte o ofertă serioasă, fermă, neechivocă, precisă, completă, necondiționată și irevocabilă pe perioada analizării de către Consiliul Concurenței a propunerilor formulate. Propunerea trebuie să fie suficient de detaliată, astfel încât să permită Consiliului Concurenței realizarea unei evaluări complete;

d)să cuprindă explicații cu privire la modul în care ansamblul angajamentelor și fiecare dintre acestea permite înlăturarea situației care a condus la declanșarea investigației;

e)să cuprindă detalii cu privire la mecanismul de monitorizare propus de părți, atunci când este cazul;

f)să fie însoțită de o versiune neconfidențială a propunerii de angajamente, necesară pentru consultarea de către Consiliul Concurenței a terților interesați.

▣**CAPITOLUL III: Tipuri de angajamente**

▣**15.**Angajamentele pot fi comportamentale sau structurale. Se va examina de la caz la caz dacă un angajament este adecvat pentru a elimina problemele de concurență identificate.

Pentru a obține un rezultat optim, angajamente structurale pot fi combinate cu cele comportamentale.

16. Angajamentele sunt considerate comportamentale în situația în care reprezintă o obligație asumată de întreprinderi de a adopta un anumit comportament pe piață în raport cu terții.

17. Angajamentele comportamentale sunt pozitive atunci când reprezintă o obligație de a se comporta într-o anumită manieră și negative atunci când presupun o obligație de a se abține de la un anumit comportament.

18. Angajamentele comportamentale au caracter flexibil, putând fi ajustate în funcție de circumstanțele specifice fiecărui caz. Angajamentele comportamentale care depind și de acțiunea unor terți sunt angajamente cu un nivel de certitudine redus și nu pot fi în principiu acceptate ca angajamente de sine stătătoare decât dacă părțile prezintă în scris acordul necondiționat al respectivului terț.

19. Angajamentele structurale produc o modificare imediată și definitivă în structura pieței și nu necesită, în principiu, o monitorizare pe termen mediu sau lung.

CAPITOLUL IV: Procedura pentru evaluarea și acceptarea angajamentelor

SECȚIUNEA 1: Inițierea și desfășurarea discuțiilor privind propunerile de angajamente

20. Întreprinderile pot contacta în scris, din propria inițiativă, Consiliul Concurenței pentru a verifica disponibilitatea autorității de concurență de a se angaja în discuții privind acceptarea de angajamente în cazul ce face obiectul investigației.

Întreprinderile pot contacta Consiliul Concurenței în orice moment după ce au luat cunoștință de declanșarea investigației și de cadrul acesteia, însă cel mai târziu până la data transmiterii de către Consiliul Concurenței a raportului de investigație potrivit art. 44 alin. (1) din lege. Având în vedere scopul principal urmărit prin angajamente, și anume restabilirea rapidă a mediului concurențial, angajamentele vor fi acceptate cu atât mai ușor cu cât acestea sunt formulate mai devreme după declanșarea investigației.

21. Într-un termen de maximum 3 luni, Consiliul Concurenței va aduce la cunoștința acestora dacă, în cazul ce face obiectul investigației, pot fi inițiate sau nu discuții privind angajamentele.

22. După primirea intenției întreprinderilor de a propune angajamente, echipa de investigație va realiza o evaluare a problemelor concurențiale și a oportunității de a intra în discuții privind acceptarea de angajamente, pe care o va supune dezbaterii Plenului Consiliului Concurenței. Plenul se va pronunța în principiu cu privire la oportunitatea inițierii discuțiilor, va desemna persoanele care vor reprezenta Consiliul Concurenței în discuții și va stabili mandatul acestora.

23. Atunci când apreciază că în cazul ce face obiectul investigației nu este oportună inițierea de discuții privind angajamentele, Consiliul Concurenței va informa în scris întreprinderile în acest sens.

24. Consiliul Concurenței poate refuza inițierea de discuții privind angajamentele și atunci când, din cauza numărului întreprinderilor implicate în practica ce face obiectul investigației, nu ar fi posibilă atingerea scopului urmărit prin acceptarea de angajamente.

25. Atunci când apreciază că în cazul ce face obiectul investigației este oportună inițierea de discuții privind angajamentele, Consiliul Concurenței va informa în scris întreprinderile în acest sens.

26. Atunci când în practica ce face obiectul investigației sunt implicate două sau mai multe întreprinderi, iar Consiliul Concurenței a fost abordat doar de o parte dintre acestea în vederea inițierii de discuții privind angajamentele, Consiliul Concurenței va informa și celelalte întreprinderi cu privire la acest fapt. În situația în care nu toate întreprinderile își exprimă disponibilitatea de a formula angajamente, Consiliul Concurenței va stabili, de la

caz la caz, în funcție de circumstanțe, dacă prin emiterea unei decizii de acceptare de angajamente este atins scopul acestora.

27. Dacă două sau mai multe dintre întreprinderile investigate fac parte din același grup de întreprinderi, acestea pot participa la o întâlnire comună sau își pot desemna un reprezentant comun care să le reprezinte în fața Consiliului Concurenței.

28. Consiliul Concurenței poate organiza o întâlnire în care să fie discutate preocupările legate de concurență generate de practica ce face obiectul investigației, precum și angajamentele pe care întreprinderea intenționează să le propună.

29. Atunci când în practica ce face obiectul investigației sunt implicate două sau mai multe întreprinderi, Consiliul Concurenței va organiza întâlniri separate cu fiecare întreprindere.

30. Consiliul Concurenței va transmite întreprinderilor un document în care vor fi prezentate îngrijorările concurențiale care constituie obiectul investigației și va comunica întreprinderilor termenul în care trebuie să prezinte în scris propunerea de angajamente.

31. Înaintarea unei propuneri de angajamente nu poate fi considerată ca o recunoaștere din partea întreprinderii a existenței unei încălcări. Consiliul Concurenței nu va folosi oferirea de angajamente de către întreprindere pentru a proba într-o decizie ulterioară înțelegerea sau practica întreprinderii.

32. După primirea propunerii de angajamente, Consiliul Concurenței va efectua o evaluare preliminară a îndeplinirii condițiilor de formă și, dacă este necesar, va acorda întreprinderii, o singură dată, posibilitatea de a-și completa propunerea, într-un termen care nu poate depăși 30 de zile.

33. Dacă întreprinderea nu își completează propunerea de angajamente în termenul indicat sau dacă neîndeplinirea condițiilor de formă persistă, Consiliul Concurenței va informa întreprinderea cu privire la respingerea angajamentelor și va continua procedura de investigație.

34. Dacă în urma discuțiilor purtate cu întreprinderile Consiliul Concurenței identifică dificultăți semnificative legate de aplicarea sau monitorizarea angajamentelor, autoritatea de concurență poate decide renunțarea la procedura privind angajamentele și continuarea procedurii de investigație. Părțile vor fi informate în scris în acest sens.

SECȚIUNEA 2: Evaluarea preliminară a angajamentelor și testul de piață

35. În situația în care angajamentele propuse sunt considerate prima facie acceptabile, Consiliul Concurenței va publica pe pagina sa de internet un rezumat al cazului și conținutul esențial al angajamentelor propuse. Terții interesați își pot prezenta observațiile în termenul stabilit de autoritatea de concurență. Acest termen nu poate fi mai scurt de 15 zile. Pe lângă publicarea pe pagina de internet, Consiliul Concurenței poate solicita anumitor persoane fizice sau juridice ori instituții și autorități publice să formuleze observații cu privire la angajamentele propuse.

36. După evaluarea observațiilor formulate de terți, Consiliul Concurenței poate organiza o întâlnire în cadrul căreia va prezenta întreprinderii rezultatele testului de piață. Dacă este cazul, Consiliul Concurenței poate să solicite întreprinderii să își modifice propunerea de angajamente, într-un termen care nu poate depăși 30 de zile. Dacă întreprinderea nu modifică propunerea de angajamente în termenul indicat, se consideră că aceasta a renunțat la posibilitatea formulării de angajamente, situație în care Consiliul Concurenței va continua procedura de investigație.

SECȚIUNEA 3: Decizia privind acceptarea angajamentelor

37. Atunci când constată că angajamentele propuse sunt suficiente pentru protecția concurenței și că îndeplinirea lor conduce la înlăturarea situației care a determinat declanșarea investigației, Consiliul Concurenței va emite o decizie prin care conferă forță obligatorie angajamentelor propuse de întreprinderi.

38. Decizia privind acceptarea angajamentelor va specifica perioada pentru care întreprinderea este ținută de aceste angajamente. Obligația întreprinderii de a respecta

angajamentele încetează de drept la data expirării perioadei prevăzute în decizia privind acceptarea angajamentelor.

39.Decizia adoptată de Consiliul Concurenței potrivit prevederilor art. 46² alin. (3) din lege va fi comunicată de îndată părților.

40.Atunci când constată că angajamentele propuse nu îndeplinesc condițiile prevăzute la art. 46² alin. (3) din lege, Consiliul Concurenței va informa în scris întreprinderea cu privire la motivele respingerii propunerii de angajamente și la continuarea procedurii de investigație.

CAPITOLUL V: Monitorizarea îndeplinirii angajamentelor

41.Consiliul Concurenței va monitoriza îndeplinirea angajamentelor cuprinse în decizia emisă potrivit prevederilor art. 46² alin. (3) din lege.

42.În funcție de natura și de complexitatea angajamentelor asumate de părți și ținând cont de faptul că pot exista situații în care Consiliul Concurenței nu poate fi implicat zilnic, în mod direct, în supravegherea punerii în aplicare a angajamentelor, Consiliul Concurenței poate solicita părților să propună numirea unui mandatar care să monitorizeze respectarea angajamentelor. Prin aceasta, părțile garantează eficacitatea angajamentelor și permit Consiliului Concurenței să se asigure că angajamentele propuse vor fi îndeplinite cu un grad suficient de certitudine.

43.Detaliile referitoare la mecanismul de monitorizare vor fi incluse în decizia de acceptare a angajamentelor.

44.Monitorizarea va cuprinde acțiunile de urmărire a îndeplinirii angajamentelor, prin efectuarea de verificări periodice, solicitarea de informații și documente, precum și prin luarea oricăror măsuri considerate necesare în vederea respectării fiecărui angajament.

45.Mandatarul poate fi o societate de management, de consultanță, de audit sau orice altă instituție similară. Mandatarul trebuie să fie independent de Consiliul Concurenței și de întreprinderea în cauză, să dețină calificările necesare îndeplinirii misiunii sale, să se bucure de o bună reputație și să nu ridice suspiciuni privind existența unui conflict de interese.

46.Atribuțiile și competențele mandatarului vor fi detaliate în contractul de mandat încheiat între întreprinderea în cauză și mandatar. Consiliul Concurenței va examina și va aproba termenii contractului de mandat. Remunerarea mandatarului revine în sarcina întreprinderii în cauză. Părțile nu pot emite nicio instrucțiune către mandatar fără aprobarea Consiliului Concurenței. Mandatarul însărcinat cu monitorizarea va păstra confidențialitatea oricăror secrete de afaceri ale părților și ale terților.

47.Mandatarul va transmite Consiliului Concurenței rapoarte periodice privind îndeplinirea angajamentelor, precum și alte informații și/sau rapoarte suplimentare, la solicitarea acestuia.

48.Monitorizarea se va desfășura pe toată perioada prevăzută în decizia privind angajamentele și va fi finalizată printr-un raport de monitorizare ce va fi prezentat Consiliului Concurenței.

CAPITOLUL VI: Sancțiuni

49.Neîndeplinirea angajamentelor asumate prin decizia Consiliului Concurenței de acceptare a angajamentelor este sancționată potrivit prevederilor art. 51 alin. (1) lit. e) din lege.

50.Potrivit prevederilor art. 54 alin. (1) lit. c) din lege, Consiliul Concurenței poate obliga, prin decizie, întreprinderile sau asociațiile de întreprinderi la plata unor amenzi cominatorii, în sumă de până la 5% din cifra de afaceri zilnică medie din anul financiar anterior sancționării pentru fiecare zi de întârziere, calculate de la data stabilită prin decizie, pentru a le determina să respecte angajamentele cărora Consiliul Concurenței le-a conferit forță obligatorie prin decizia adoptată potrivit prevederilor art. 46² alin. (3) din lege.

51.Potrivit prevederilor art. 46² alin. (5) din lege, Consiliul Concurenței poate, la cerere sau din oficiu, să redeschidă procedura de investigație atunci când:

a)intervine o schimbare esențială privind oricare dintre faptele pe care s-a fundamentat decizia;

- b)** întreprinderile acționează contrar angajamentelor asumate;
- c)** decizia a fost fundamentată pe informații incomplete, inexacte sau care induc în eroare, furnizate de părți.

☒ CAPITOLUL VII: Dispoziții finale

52. Întreprinderile împotriva cărora au fost declanșate investigații aflate în derulare la data intrării în vigoare a prezentelor instrucțiuni au la dispoziție un termen de două luni de la această dată pentru a contacta Consiliul Concurenței în scopul verificării disponibilității autorității de concurență de a participa la discuții privind angajamente în respectivele cazuri. În plus, Consiliul Concurenței va trimite către fiecare întreprindere aflată în investigație la momentul intrării în vigoare a acestor norme și care nu a inițiat o astfel de procedură o înștiințare cu privire la posibilitatea de a beneficia de prevederile art. 46² din lege, fără ca această înștiințare să oblige Consiliul Concurenței în ceea ce privește intrarea efectivă în discuții privind angajamentele.

53. Prezentele instrucțiuni se pun în aplicare prin ordin al președintelui Consiliului Concurenței și se publică în Monitorul Oficial al României, Partea I.
Publicat în Monitorul Oficial cu numărul 11 din data de 5 ianuarie 2011