

INSTRUCȚIUNEA
privind îndrumările informale referitoare la chestiunile noi sau nerezolvate,
care apar în cazuri individuale și sunt legate de aplicarea art. 5 și art. 11 din
Legea concurenței nr. 183/2012

Capitolul I
DISPOZIȚII GENERALE

1. Instrucțiunea privind îndrumările informale referitoare la chestiunile noi sau nerezolvate care apar în cazuri individuale și sunt legate de aplicarea art. 5 și art. 11 din Legea concurenței nr. 183/2012 (în continuare – Instrucțiune) stabilește procedura de adresare a întreprinderilor către Consiliul Concurenței și de emitere a scrisorilor de îndrumare privind aplicarea art. 5 și art. 11 din Legea concurenței nr. 183/2012 (în continuare – Legea nr. 183/2012) și elementele de evaluare a faptelor și a aspectelor juridice asociate comportamentului care justifică furnizarea de clarificări privind aplicabilitatea art. 5 și art. 11 din Legea nr. 183/2012.

2. Întreprinderile sunt în măsură să evalueze legalitatea propriilor acțiuni, astfel încât să poată decide în cunoștință de cauză dacă să încheie sau nu un acord sau dacă să adopte sau nu o practică unilaterală și sub ce formă. Întreprinderile cunosc faptele și aspectele juridice asociate comportamentului care se dorește a fi realizat și au la dispoziție cadrul normativ de exceptare pe categorii, deciziile Consiliului Concurenței și a Comisiei Europene, jurisprudența națională și cea a Curții de Justiție a Uniunii Europene, precum și instrumentele de interpretare ale Comisiei Europene pentru autoevaluare corectă a acordurilor ținând seama de art. 5 din Legea nr. 183/2012.

3. De principiu, o cerere de îndrumări acordă dreptul unei întreprinderi să primească îndrumări, atunci când chestiunile ridicate de un acord sau de o practică unilaterală pe care o au în vedere sunt noi sau nerezolvate și generează incertitudini reale legate de aplicarea art. 5 și 11 din Legea nr. 183/2012. Consiliul Concurenței poate furniza întreprinderilor îndrumări informale în măsura în care acest lucru este compatibil cu prioritățile sale în materia de asigurare a respectării Legii nr. 183/2012. În cazul în care consideră că acest lucru este oportun și sub rezerva priorităților sale în materie de asigurare a respectării normelor, Consiliul Concurenței poate furniza astfel de îndrumări informale privind interpretarea art. 5 și 11 din Legea nr. 183/2012 printr-o scrisoare de îndrumare.

4. Prezenta Instrucțiune se aplică întreprinderilor sau asocierilor de întreprinderi care au intenția să încheie un acord sau să adopte o practică care ar putea intra sub incidența art. 5 și 11 din Legea nr. 183/2012.

5. Prezenta Instrucțiune are ca scop asigurarea unui cadru normativ secundar care vine în aplicarea în mod eficace a art. 5 și 11 din Legea nr. 183/2012, încurajarea întreprinderilor pentru conformarea voluntară cu normele de concurență și oferirea de clarificări întreprinderilor în baza unei cereri întemeiate de îndrumări privind interpretarea aplicării art. 5 și 11 din Legea nr. 183/2012, în cazul în care aspectele juridice noi îngreunează evaluarea acordurilor sau a practicilor lor în lumina normelor de concurență sau dacă jurisprudența națională și cea a Curții de Justiție a Uniunii Europene nu oferă răspunsuri clare.

6. Termenul „*practici unilaterale*” se referă la comportamentul care se intenționează să fie adoptat de către întreprinderea cu poziție dominantă. De asemenea, termenul „*întreprinderi*” include și „*asocierile de întreprinderi*”. Termenul „*acord*” trebuie înțeles ca orice acorduri, decizii și orice practici concertate.

7. În sensul prezentei Instrucțiuni, se utilizează restul noțiunilor definite în sensul Legii nr. 183/2012 și a altor acte normative ale Consiliului Concurenței.

Capitolul II

ELEMENTELE DE EVALUARE

ÎN CAZUL EMITERII UNEI SCRISORI DE ÎNDRUMARE

8. Legea nr. 183/2012 conferă Consiliului Concurenței competența de a investiga cazuri de încălcare a art. 5 și 11, și, după caz, de aplicare de sancțiuni. Unul dintre obiectivele majore ale Legii nr. 183/2012 este să asigure în mod eficient respectarea normelor de concurență, permițând astfel Consiliului Concurenței să își concentreze politica de asigurare a respectării normelor asupra celor mai grave încălcări ale art. 5 și 11 din Legea nr. 183/2012.

9. Sub rezerva competenței de a asigura aplicarea și respectarea legislației ce vizează domeniul concurenței, Consiliul Concurenței, sesizat cu o cerere de scrisoare de îndrumare, analizează dacă este oportun să dea curs acestei cereri. Emiterea unei scrisori de îndrumare poate fi luată în considerare numai dacă evaluarea *prima facie* a faptelor și a aspectelor juridice asociate comportamentului avut în vedere sugerează, în opinia Consiliului Concurenței, că există motive întemeiate pentru a furniza, printr-o scrisoare de îndrumare, clarificări privind aplicarea art. 5 sau 11 din Legea nr. 183/2012 în cazul acordului sau al practicii unilaterale respective. O astfel de evaluare *prima facie* va avea în vedere următoarele două elemente cumulative:

9.1. Obiectul cererii este nou sau nerezolvat: evaluarea pe fond a acordului sau a practicii unilaterale din perspectiva art. 5 sau 11 din Legea nr. 183/2012 ridică o problemă privind aplicarea legii care nu este suficient clarificată în legislație, practica decizională a Consiliului Concurenței și a Comisiei Europene, precum și jurisprudența națională și cea a Curții de Justiție a Uniunii Europene în materie și pentru care nu sunt disponibile public suficiente îndrumări generale în scrisorile de îndrumare anterioare; și

9.2. există interesul pentru furnizarea de îndrumări, respectiv faptul că evaluarea acordului sau a practicii unilaterale sugerează că o clarificare publică a aplicabilității art. 5 sau 11 din Legea nr. 183/2012 prin intermediul unei scrisori de îndrumare ar aduce o valoare adăugată în ceea ce privește securitatea juridică, ținând seama de unul sau mai multe dintre următoarele elemente, precum:

9.2.1. importanța economică efectivă sau potențială a bunurilor sau a serviciilor care fac obiectul acordului sau practicii unilaterale, în special ținând seama de interesele consumatorilor;

9.2.2. relevanța obiectivelor acordului sau ale practicii unilaterale pentru realizarea priorităților Consiliului Concurenței;

9.2.3. amploarea investițiilor în raport cu dimensiunea întreprinderilor, legate de acord sau de practica unilaterală și care sunt efectuate sau urmează să fie efectuate de întreprinderile în cauză și

9.2.4. măsura în care acordul sau practica unilaterală ar putea să corespundă unei utilizări răspândite la nivel național.

10. Consiliul Concurenței nu va lua în considerare o cerere de scrisoare de îndrumare în situația în care:

10.1. chestiunile ridicate în cerere sunt identice sau similare cu problemele ridicate într-o cauză pendinte în fața instanțelor naționale ori europene;

10.2. acordul sau practica unilaterală la care se referă cererea face obiectul unor proceduri pendinte în fața Consiliului Concurenței, a Comisiei Europene sau alte autorități de concurență dintr-un stat membru.

11. Consiliul Concurenței nu va lua în considerare chestiuni ipotetice și nu va emite o scrisoare de îndrumare privind acordurile sau practicile unilaterale care nu mai sunt aplicate de părți. Întreprinderile pot transmite Consiliului Concurenței o cerere de scrisoare de îndrumare pentru chestiunile ridicate de un acord sau de o practică unilaterală pe care o au în vedere, înainte de punerea în aplicare a acordului sau a practicii unilaterale. În acest caz, pentru ca cererea acestora să fie luată în considerare, planificarea trebuie să fi atins un stadiu suficient de avansat.

Capitolul III
ASPECTE PROCEDURALE
PRIVIND MODUL DE A SOLICITA ÎNDRUMĂRI

12. Cererea de scrisoare de îndrumare poate fi prezentată de una sau mai multe întreprinderi care au încheiat sau au intenția să încheie un acord ori au aplicat sau au intenția să aplice o practică unilaterală ce ar putea intra sub incidența art. 5 sau 11 din Legea nr. 183/2012, în legătură cu chestiunile de interpretare ridicate de acordul sau practica unilaterală respectivă.

13. Cererea se depune la Consiliul Concurenței pe suport de hârtie sau se transmite prin scrisoare recomandată, cu aviz de primire la adresa poștală a autorității de concurență, se transmite în formă electronică la adresa electronică: office@competition.md. Dacă se transmite în formă electronică, plângerea trebuie să corespundă cerințelor legale stabilite pentru un document electronic.

14. În cererea de scrisoare de îndrumare, întreprinderea trebuie să includă:

14.1. identitatea tuturor întreprinderilor implicate, precum și o singură adresă pentru contactul cu autoritatea de concurență;

14.2. descrierea chestiunilor specifice pentru care se solicită îndrumări informale;

14.3. informații complete în legătură cu toate aspectele relevante în cunoștință de cauză a chestiunilor ridicate, inclusiv documentația pertinentă, astfel încât Consiliul Concurenței să poată emite o scrisoare de îndrumare pe baza informațiilor furnizate.

14.4. o evaluare preliminară de către întreprindere, ținând seama de pct. 9.1., din care să rezulte de ce cererea prezintă chestiuni noi sau nerezolvate privind aplicarea art. 5 sau 11 din Legea nr. 183/2012 având în vedere cadrul juridic existent, jurisprudența națională și cea a Curții de Justiție a Uniunii Europene, și îndrumările generale disponibile public în practica decizională a Consiliului Concurenței și a Comisiei Europene sau în scrisorile de îndrumare anterioare;

14.5. o evaluare preliminară de către întreprindere, având în vedere elementele enumerate la pct. 9.2., cu privire la motivul pentru care o clarificare publică a aplicabilității art. 5 sau 11 din Legea nr. 183/2012 printr-o scrisoare de îndrumare ar oferi valoare adăugată în ceea ce privește securitatea juridică;

14.6. o evaluare preliminară de către întreprindere, în măsura posibilității sale, a aplicării art. 5 sau 11 din Legea nr. 183/2012, în cazul chestiunii noi sau nerezolvate ridicate de acord sau practica unilaterală;

14.7. toate celelalte informații care permit evaluarea cererii, ținând seama de aspectele explicate la pct. 10 și 11, inclusiv o declarație potrivit căreia, după cunoștințele sale, acordul sau practica unilaterală la care se referă cererea nu face

obiectul unei proceduri pendinte în fața unei instanțe sau a unei autorității de concurență dintr-un alt stat;

14.8. în cazul în care cererea conține informații considerate a fi secrete comerciale sau alte informații confidențiale, o justificare clară care să susțină caracterul confidențial al acestora.

14.9. orice alte informații sau documente relevante pentru evaluarea acordului sau a practicii unilaterale.

15. Înainte de depunerea oficială a cererii de îndrumare, întreprinderile pot contacta Consiliul Concurenței pentru a se consulta într-un mod informal și în condiții de confidențialitate asupra intenției lor de a transmite cererea.

Capitolul IV

PROCESAREA CERERII

16. Consiliul Concurenței evaluează cererea pe baza informațiilor furnizate și nu inițiază o procedură de examinare a cererilor care nu îndeplinesc cerințele prevăzute la pct. 14. Consiliul Concurenței poate utiliza informațiile suplimentare de care dispune din surse publice, din jurisprudența anterioară, practica decizională anterioară și scrisorile de îndrumare anterioare sau din orice alte surse și poate cere solicitantului sau, în cazuri excepționale, altor părți selectate să furnizeze informații suplimentare, protejând, în același timp, confidențialitatea informațiilor furnizate de solicitant, fără posibilitatea de atragere la răspundere pentru nefurnizarea informațiilor.

17. Consiliul Concurenței poate comunica informațiile care i se transmit Comisiei Europene și autorităților de concurență din alte state și poate primi informații de la acestea. Consiliul Concurenței poate discuta fondul cererii cu Comisia Europeană și cu autoritățile de concurență din alte state înainte de a emite o scrisoare de îndrumare.

18. În aplicarea pct. 15-17, normele privind secretul profesional prevăzute la art. 38 din Legea nr. 183/2012 se aplică informațiilor furnizate de întreprindere sau de alte părți terțe selectate.

19. Consiliul Concurenței va depune toate eforturile pentru a informa întreprinderea, cu privire la acțiunile pe care intenționează să le întreprindă cu privire la cererea de îndrumare într-un termen rezonabil, în funcție de circumstanțele fiecărui caz în parte. Dacă nu se emite nici o scrisoare de îndrumare, Consiliul Concurenței informează în scris întreprinderea în acest sens.

20. Întreprinderea/întreprinderile pot retrage cererea în orice moment. În astfel de cazuri, nu se emite nici o scrisoare de îndrumare. Informațiile furnizate în contextul unei cereri de îndrumări informale rămân la dispoziția Consiliului

Concurenței și pot fi utilizate pentru a iniția proceduri de examinare a presupusului caz de încălcare a legislației concurențiale.

21. O cerere de scrisoare de îndrumare nu aduce atingere competenței Consiliului Concurenței de a iniția investigații în conformitate cu Legea nr. 183/2012 în legătură cu faptele prezentate în cerere.

Capitolul V

CONȚINUTUL SCRISORII DE ÎNDRUMARE

22. Scrisoarea de îndrumare emisă de Consiliul Concurenței cuprinde:

22.1. o descriere succintă a faptelor pe care se bazează;

22.2. principalul raționament juridic pe care se bazează Consiliul Concurenței pentru a interpreta aplicarea art. 5 sau 11 din Legea nr. 183/2012 în cazul problemelor noi sau nerezolvate ridicate de acord sau de practica unilaterală.

23. Prin scrisoarea de îndrumare se poate răspunde la o parte din chestiunea ridicată în cerere. Aceasta poate include, după caz, aspecte suplimentare față de cele cuprinse în cerere. Dacă acest lucru este oportun, Consiliul Concurenței poate stabili în scrisoarea de îndrumare un termen pentru aplicarea acesteia sau poate preciza că scrisoarea de îndrumare are ca premisă existența sau absența anumitor circumstanțe factuale. Scrisoarea de îndrumare se semnează de președintele Consiliului Concurenței.

24. Scrisorile de îndrumare vor fi publicate pe pagina web a Consiliului Concurenței, ținându-se seama de interesele legitime ale întreprinderilor de a-și proteja secretele comerciale. În acest sens, Consiliul Concurenței va conveni cu întreprinderile asupra unei versiuni publice înainte de publicarea scrisorii de îndrumare.

Capitolul VI

EFECTELE SCRISORILOR DE ÎNDRUMARE

25. Scrisorile de îndrumare au principalul scop de a ajuta întreprinderile să își evalueze în cunoștință de cauză acordurile sau practicile unilaterale. Întreprinderile au responsabilitatea de a efectua propria evaluare în ceea ce privește aplicabilitatea art. 5 sau 11 din Legea nr. 183/2012. Scrisorile de îndrumare reflectă observațiile Consiliului Concurenței cu privire la faptele care i-au fost prezentate și nu creează drepturi sau obligații pentru întreprinderile solicitante sau pentru terți.

26. O scrisoare de îndrumare nu poate aduce atingere evaluării aceleiași chestiuni de către instanțele de judecată.

27. Faptul că un acord sau o practică unilaterală a constituit baza factuală a unei scrisori de îndrumare nu împiedică Consiliul Concurenței să examineze ulterior

același acord sau aceeași practică unilaterală în cadrul procedurii a unui presupus caz de încălcare a legislației concurențiale. În acest caz, Consiliul Concurenței va lua în considerare scrisoarea de îndrumare anterioară, ținând seama, în special, de schimbările intervenite în faptele care au făcut obiectul evaluării, de orice noi aspecte descoperite de Consiliul Concurenței sau conținute într-o plângere, de evoluția jurisprudenței și a practicii decizionale sau de modificările politicii naționale în materie de concurență și de evoluția piețelor în cauză.

28. Sub rezerva pct. 29, Consiliul Concurenței nu va aplica sancțiuni întreprinderii solicitante în ceea ce privește orice acțiune întreprinsă de acesta care se bazează cu bună-credință pe scrisoarea de îndrumare a Consiliului Concurenței. Întreprinderea solicitantă nu poate pretinde că se bazează cu bună-credință pe o scrisoare de îndrumare dacă faptele pe care se întemeiază aceasta s-au schimbat în mod substanțial. În cazul în care interesul public impune acest lucru, Consiliul Concurenței poate să modifice sau să revoce o scrisoare de îndrumare.

29. Clarificările privind aplicabilitatea art. 5 sau 11 din Legea nr. 183/2012 cuprinse într-o scrisoare de îndrumare sunt condiționate în mod expres de exactitatea și veridicitatea informațiilor furnizate de întreprindere. În cazul identificării unor divergențe substanțiale față de informațiile furnizate de întreprindere, scrisoarea de îndrumare va deveni inoperantă.

30. Scrisoarea de îndrumare nu este o decizie a Consiliului Concurenței, nu creează obligații și nu constituie un act administrativ.