

Konsortier – er det nu galt?

Alle ved, at konkurrenter ikke må lave et kartel.

Men hvad med et konsortium?

Den 25. juni traf Konkurrencerådet afgørelse i en sag, hvor to konkurrerende virksomheder havde indgået et konsortium og i fællesskab afgivet tilbud på vejmarkerings-arbejde (kort sagt striberne midt på vejen). Konkurrencerådet fastslog, at der var sket overtrædelse af konkurrencereglerne, og sagen er sågar sendt til politiet med ”henblik på en strafferetlig vurdering”.

Der har ikke været mange sådanne sager i Danmark eller i udlandet, men sammen med en vejledning udgivet af Konkurrence- og Forbrugerstyrelsen i 2014 viser sagen, at de danske konkurrencemyndighederne har fokus på sådanne samarbejder. Virksomheder, der indgår i konsortier, bør således nøje forholde sig til konkurrenceretten, og i den forbindelse bemærkes også, at de to virksomheder i vejmarkerings-sagen forholdsmæssigt nok var store inden for deres niche, men bestemt ikke specielt store virksomheder ud fra en generel betragtning.

Det kan måske virke overraskende, at der kan være noget galt med at deltage i et konsortium. Væsentligt er det da også, at det som klart udgangspunkt er fuldt lovligt, at ikke-konkurrerende virksomheder deltager i et konsortium. Tanken er, at hvis en opgave kræver både tømrer- og malerarbejde, er det nødvendigt for en tømrer og en maler at gå sammen for at løse opgaven.

Er der derimod tale om, at en opgave kun består af tømrerarbejde, opstår spørgsmålet om to tømrervirksomheder må afgive fælles bud. Svaret herpå er

som udgangspunkt nej, og det skyldes en grundlæggende tanke om, at det er bedre for konkurrencen, at virksomhederne konkurrerer med hinanden frem for at samarbejde. Kort sagt kan dette udgangspunkt kun fraviges i to tilfælde:

- Virksomhederne, der indgår i konsortiet, vil ikke have mulighed for at klare opgaven individuelt, eller
- Virksomhederne kunne have løst opgaven individuelt, men samarbejdets fordele opvejer konkurrencebegrænsningen, og dette kommer kunden/forbrugerne til gode.

Begge disse undtagelser skal imidlertid ses som netop undtagelser. For så vidt angår den første vil konkurrencemyndighederne forholde sig kritisk til, om den enkelte virksomheds kapacitet, økonomiske forhold mv. virkelig gør, at virksomheden ikke kan byde selvstændigt, og den nævnte vejledning er restriktiv i den forbindelse. I nogle tilfælde vil kriteriet dog givet vist objektivt set kunne opfyldes.

Den anden undtagelse skal man derimod være endnu mere varsom med at forlade sig på, og man bør selvkritisk forholde sig meget nøje til, om man kan dokumentere de håndfaste fordele, som kræves, hvis virksomhederne kunne have løst opgaven individuelt.



Advokat Thomas Klausen

Tlf: 50 20 50 10

Email: tk@thomasklausen.dk

Advokatfirmaet Thomas Klausen

Skolevangs Allé 70, 8240 Risskov

Dette materiale er ikke og kan ikke erstatte juridisk rådgivning. Advokatfirmaet Thomas Klausen er ikke ansvarlig for tab eller skader, som brug af materialet eventuelt forårsager.