

Beslissing nr. 2004-V/M-43 van 7 juli 2004

Zaak MEDE-V/M-03/0060

Nv CRM DEV en nv CRM TEC

Tegen :

Cvba Portima

Beslissing van de Plaatsvervangend Voorzitter van de Raad voor de Mededinging tot het nemen van voorlopige maatregelen in de zin van artikel 35 W.B.E.M., ingediend door de nv CRM DEV en de nv CRM TEC (hierna genoemd CRM) tegen de cvba Portima (hierna genoemd Portima).

1. Over de procedurele voorgaanden :

Gezien de klacht ten gronde d.d. 14 november 2003, ingediend door de nv CRM DEV en de nv CRM TEC tegen de cvba Portima, klacht gekend onder nr. MEDE-P/K-03/0059.

Gezien het verzoek tot voorlopige maatregelen geregistreerd op 14 november 2003 ingediend door de nv. CRM DEV en de nv CRM TEC tegen de cvba Portima, verzoek gekend onder nr. MEDE-V/M-03/0060.

Gezien het onderzoeksdossier zoals dit op 4 maart 2004 door de Dienst aan het Korps van Verslaggevers werd overgemaakt.

Gezien het verslag van de heer B. Stulens op 11 maart 2004 opgesteld en aan de Voorzitter van de Raad voor de Mededinging overgemaakt.

Gezien de preliminaire zitting van 8 april 2004 waarop conclusietermijnen werden overeengekomen.

Gehoord ter zitting van 3 juni 2004 :

- de heer B. Stulens, verslaggever
- de heer A. Kyndt, namens de Dienst voor de Mededinging
- meester Ludo Ockier, namens de nv CRM DEV en de nv CRM TEC
- meester Jules Stuyck en meester Isabelle Buelens, namens de cvba Portima

Gehoord ter zitting van 21 juni 2004 :

- de heer B. Stulens, verslaggever
- de heer A. Kyndt, namens de Dienst voor de Mededinging
- meester Yves Van Gerven, namens de nv CRM DEV en de nv CRM TEC
- meester Isabelle Buelens, namens de cvba Portima

Gezien de memorie d.d. 23 april 2004 opgesteld namens de nv CRM DEV en de nv CRM TEC.

Gezien de aanvullende memorie d.d. 17 juni 2004 opgesteld namens de nv CRM DEV en de nv CRM TEC, waarbij in hoofdorde wordt gevraagd het verzoek ontvankelijk te verklaren en aan het Korps Verslaggevers een bijkomend onderzoek te bevelen omtrent de incompatibiliteit tussen het AS/2 netwerk van Portima en de beheerssoftwareproducten van haar concurrenten en omtrent de te nemen maatregelen om een einde te stellen aan de gewraakte praktijken.

Gezien de memorie d.d. 13 mei 2004 opgesteld namens de cvba Portima.

Gezien de briefwisseling uitgaande van de raadslieden.

Gezien de stukken van het dossier.

Gezien het zittingsblad d.d. 21 juni 2004.

Gezien de wet van 5 augustus 1991 tot bescherming van de economische mededinging, zoals gecoördineerd op 1 juli 1999, hierna de W.B.E.M. genoemd en onder meer artikel 35 luidens hetwelk de Voorzitter van de Raad voor de Mededinging op aanvraag van de klager of van de Minister, voorlopige maatregelen kan nemen bestemd om restrictieve mededingingspraktijken, die het voorwerp van een onderzoek uitmaken, te schorsen indien het dringend is een toestand te vermijden die een ernstig, onmiddellijk en onherstelbaar nadeel kan veroorzaken voor de ondernemingen waarvan de belangen aangetast worden door deze praktijken of die schadelijk kan zijn voor het algemeen economisch belang.

2. Over de betrokken partijen :

2.1. Over de verzoekers :

De verzoekers zijn de nv Computer Resource Management DEV en de nv Computer Resource Management TEC, beiden gevestigd te 8520 KUURNE, Brugsesteenweg 48.

Beiden hebben hetzelfde maatschappelijk doel, namelijk alle handelingen in verband met burotica en informatica zoals het verkopen en commercialiseren, zowel in het groot als in het klein van hardware en software en aanverwanten, het verschaffen van inlichtingen, advies en diensten terzake, ontwikkelen van software, verstrekken van opleidingen.

2.2. Over verweerster :

Verweerster is de cvba PORTIMA, voorheen cvba ASSURNET BELGIUM, gevestigd te 1170 BRUSSEL, Terhulpssteenweg 150.

Portima is een commerciële onderneming die producten en diensten ontwikkelt in verband met informatica en deze ter beschikking stelt, zowel van verzekeringsmaatschappijen als van de verzekeringstussenpersonen.

3. Over de aanvraag tot voorlopige maatregelen :

CRM diende op 14 november 2003 een klacht in bij de Raad voor de Mededinging tegen de cvba Portima wegens in hoofde van Portima schending van artikel 3 van de W.B.E.M., namelijk misbruik van economische machtspositie op de "nichemarkt" van ICT voor verzekeringsmakelaars.

CRM diende op 14 november 2003 bij de Raad voor de Mededinging een verzoek tot voorlopige maatregelen in om bepaalde praktijken te schorsen.

Blijkens de op 23 april 2004 in huidige procedure neergelegde besluiten streeft CRM in essentie na vast te stellen dat de cvba PORTIMA prima facie een machtspositie bekleedt op de markt van de beheerssoftware in de verzekeringssector en op de markt van de elektronische communicatie en dat zij prima facie misbruik maakt van die machtspositie door een aantal (viertal) door verzoekers opgesomde handelingen te stellen.

Blijkens de op 17 juni 2004 in huidige procedure neergelegde besluiten streeft CRM na dat aan het Korps Verslaggevers gevraagd wordt een bijkomend onderzoek te verrichten en een bijkomend verslag in te dienen :

- omtrent het door het Korps in zijn verslag van 11 maart 2004 vastgestelde prima facie misbruik van machtspositie, bestaande in de incompatibiliteit tussen het AS/2 netwerk van Portima en de beheerssoftwareproducten van haar concurrenten.
- Omtrent de door de Voorzitter te nemen maatregelen om een einde te stellen aan de omschreven gewraakte praktijken.

Tijdens de hoorzitting van 21 juni 2004 werd op het zittingsblad genoteerd: "Er wordt geacteerd dat de verzoekende partij in het kader van de procedure Voorlopige Maatregelen, het debat beperkt tot hetgeen gevraagd wordt in haar memorie zoals neergelegd op 17 juni 2004, met dien verstande dat verzoekende partij het debat over de door haar gevraagde

maatregelen zoals verwoord in haar memorie van 23 april 2004 wel wenst te behouden maar dan enkel in de zaak ten gronde.

Een beslissing zal genomen worden door de Voorzitter over de vraag of het verzoek tot Voorlopige Maatregelen regelmatig bij de Voorzitter werd ingediend en derhalve al dan niet ontvankelijk is."

4. Over de door verweerster opgeworpen onontvankelijkheid :

4.1. Het namens verzoekers neergelegde verzoekschrift tot voorlopige maatregelen, gedateerd 5 november 2003, werd door het Secretariaat van de Raad voor de Mededinging ontvangen en geregistreerd op 14 november 2003 onder de referte MEDE-V/M-03/0060.

Het kwestieuze verzoekschrift draagt als titel: "Verzoek tot voorlopige maatregelen in toepassing van artikel 35 W.B.E.M." en is gericht aan de Voorzitter, Heren, Dames, Leden van de Raad voor de Mededinging.

Bij het verzoekschrift is een begeleidend schrijven dat eveneens gericht is tot de Raad voor de Mededinging.

4.2. Verweerster stelt dat het verzoek onontvankelijk is nu het verzoek tot voorlopige maatregelen werd ingediend en gericht tot de Raad voor de Mededinging, terwijl ingevolge artikel 35 W.B.E.M. enkel de Voorzitter van de Raad voor de Mededinging bevoegd is.

Verweerster stelt in essentie dat de Voorzitter niet gevat is en de Raad de zaak niet kan overmaken aan de Voorzitter.

Verweerster stelt verder dat de relatieve nietigheidsregels van het Gerechtelijk Wetboek niet van toepassing zijn op procedures in het kader van de W.B.E.M., zodat men in het kader van de procedurekwesties geen extensieve interpretaties kan hanteren over wat een klager nu al dan niet zou bedoeld hebben in een verzoekschrift.

- 4.3. De verslaggever is van oordeel dat het verzoek om voorlopige maatregelen niet gericht is tot de Voorzitter van de Raad, zodat het verzoek onontvankelijk is.
- 4.4. De verzoekers zijn van oordeel dat het verzoek om voorlopige maatregelen wel ontvankelijk is, waarbij zij onder meer opmerken dat het K.B. van 22 januari 1998 betreffende het indienen van de klachten en verzoeken bedoeld bij artikel 23 § 1c) en d) van de W.B.E.M. voorziet dat de klachten ingediend worden bij de Raad, verder dat in casu het neergelegde verzoekschrift uitdrukkelijk vermeldt "Verzoek tot voorlopige maatregelen in toepassing van artikel 35 W.B.E.M.", verder dat in de aanhef van het verzoekschrift het verzoek gericht wordt tot de Voorzitter van de Raad.
- 4.5. In casu moet vastgesteld worden dat de Voorzitter van de Raad voor de Mededinging op regelmatige wijze werd gevat, vermits vaststaat :
 - dat het verzoek tot voorlopige maatregelen bij het Secretariaat van de Raad voor de Mededinging werd ingediend, zoals voorzien in artikel 2 van het Koninklijk Besluit van 22 januari 1998 betreffende het indienen van de klachten en verzoeken bedoeld bij artikel 23 §1 c) en d) van de W.B.E.M..
 - dat het Secretariaat het verzoek tot voorlopige maatregelen voor onderzoek heeft overgemaakt aan het Korps Verslaggevers.
 - Dat het Korps Verslaggevers het verslag heeft overgemaakt met brief d.d. 11 maart 2004 gericht aan de Voorzitter van de Raad voor de Mededinging.

Het feit dat de verzoekers zich in het verzoekschrift voorlopige maatregelen richten tot de Raad doet om redenen hierboven aangehaald geen afbreuk aan het feit dat de Voorzitter in casu regelmatig gevat werd.

Voor zoveel als nodig kan terzake gewezen worden op de toepassing van artikel 867 van het Gerechtelijk Wetboek, waarbij niet tot nietigheid en/of onontvankelijkheid kan besloten worden indien de proceshandeling het doel heeft bereikt.

De regels van het Gerechtelijk Wetboek zijn in casu wel degelijk van toepassing.

Zulks vloeit voort uit artikel 2 van het Gerechtelijk Wetboek dat bepaalt dat de regels van het Gerechtelijk Wetboek van toepassing zijn op alle rechtsplegingen behalve wanneer een bijzondere wet een uitdrukkelijk afwijkende regeling voorziet.

De W.B.E.M. voorziet geen regeling die afwijkt van artikel 867 van het Gerechtelijk Wetboek.

5. Over de vraag van verzoekers naar een bijkomend onderzoek :

Uit de memorie namens de verzoekers neergelegd op 17 juni 2004, alsmede uit ons zittingsblad d.d. 21 juni 2004 blijkt dat verzoekers thans onder meer met verwijzing naar een artikel gepubliceerd in het tijdschrift "De Verzekeringswereld", uitgave mei 2004, vragen een bijkomend onderzoek in te stellen.

De verslaggever heeft ter zitting van 21 juni 2004 opgemerkt dat tot op heden geen onderzoek werd gevoerd over de technische implicaties in verband met de mogelijke incompatibiliteit tussen het AS/2 netwerk van Portima en de beheerssoftwareproducten van haar concurrenten.

De verslaggever stelt zelfs dat het door hem ingediend verslag in die omstandigheden niet van aard is om te kunnen beslissen in de ene of andere zin.

De memorie van de verzoekers d.d. 17 juni 2004 en de namens hen op het zittingsblad van 21 juni 2004 geacteerde verklaring moet begrepen worden als een wijziging in de zin van artikel 807 van het Gerechtelijk Wetboek.

In die omstandigheden is de zaak thans niet in staat om beoordeeld te worden, zodat de zaak voor verder onderzoek moet teruggewezen worden naar het Korps Verslaggevers.

Het Korps Verslaggevers zal dan ook een nieuw verslag opstellen waarin opnieuw de drie toepassingsvoorwaarden van artikel 35 W.B.E.M. zullen ondezocht worden.

Om deze redenen,

Wij, Peter POMA, plaatsvervangend Voorzitter van de Raad voor de Mededinging,

Stellen vast dat het verzoek tot voorlopige maatregelen regelmatig werd aanhangig gemaakt, doch alvorens verder te oordelen, verzoeken het Korps Verslaggevers een bijkomend onderzoek te verrichten en een bijkomend verslag in te dienen omtrent de mogelijke incompatibiliteit tussen het AS/2 netwerk van Portima en de beheerssoftwareproducten van haar concurrenten, verder omtrent de gebeurlijke maatregelen om een einde te stellen aan de voorgehouden gewraakte praktijken.

Verklaren huidige beslissing uitvoerbaar bij voorraad, niettegenstaande alle verhaal en zonder borgstelling en/of kantonnement.

Aldus beslist te Brussel op 7 juli 2004