

Current Issues in Austrian Competition Law

Dr. Natalie Harsdorf
Head of Legal Department, Deputy Managing Director
Federal Competition Authority
Brno, 13.11.2019



Overview

- Healthcare Sector Inquiry
- Taxi/Uber Sector Inquiry
- BWB position on National / European Champions
- Issues regarding Online Retail
 - Amazon
 - RPM cases
 - finalised cases
 - latest decision: Bose
- Bid rigging in the Construction Industry
- Merger control
 - Rewe Lekkerland merger
 - Gun jumping



Healthcare sector inquiry - Austrian pharmacy market

- The FCA has been analysing the Austrian healthcare market since 2017
- First report regarding the **Austrian pharmacy market** was published in May 2018



Healthcare sector inquiry - Austrian pharmacy market

- Main conclusions and recommendations
 - Liberalisation of provisions regarding public pharmacies
 - Market entry
 - Branch pharmacies
 - Opening hours
 - Services
 - Partial liberalisation with regard to the online retail market
 - Harmonisation of provisions concerning delivery systems
 - Liberalisation of the retail supply and sale of OTC pharmaceutical products

Healthcare sector inquiry – health services in rural areas

- Second report regarding the **health services in rural areas in Austria** was published in October 2019

Branchenuntersuchung
Gesundheit

 Bundeswettbewerbsbehörde

Teil II:
Gesundheitsversorgung im
ländlichen Raum

Oktober 2019

First-time overview of regional healthcare services

- Main conclusions
 - Partial undersupply in municipalities
 - 10 % of the population in rural areas have to drive about 9 km to get medicines
 - Forced closure of dispensing doctors due to public pharmacies
 - Shortage of doctors (in particular with regard to general practitioners)
- Outlook
 - Third report will be published in 2020



Taxi / Uber Sector Inquiry

- Starting point: market entry of UBER in Austria in 2014
 - UBER currently active in bigger cities: Vienna, Graz, Innsbruck, Salzburg, Linz
 - UBER not in line with Austrian regulation for non-scheduled services (no taxis license, no fixe tariffs, no permanent availability)
 - protests of taxi drivers and legal actions against UBER
- Amendment of the non-scheduled services act (GelegenheitsverkehrsG)
 - into force partly on 1 January, partly on 1 September 2020
 - same rules apply for taxi and UBER non-scheduled services

Taxi / Uber Sector Inquiry

- BWB conducts sector inquiry to predict future developments on the market for non-scheduled services and its' influence on competition caused by the amendment
- November 2019: Information requests sent to UBER and large taxi companies
- Evaluation of the data received:
 - definition of the relevant market(s); working hypothesis: non-scheduled services market
 - effect on competition within the relevant market(s)
 - effect on the functioning of the relevant market(s)
 - effect on consumers
 - impact on (potential) innovation

National / European Champions

- In February 2019 the European Commission prohibited a merger between Siemens and Alstom (COMP/M.8677)
- Arguments by the parties proposing the merger:
 - necessity to maintain and develop the power to compete
 - to tackle new entrants from China
- Support by ministers of Germany and France: „Franco-German Manifesto for a European industrial policy fit for the 21st Century“
 - existing competition rules need to be revised
 - need to consider industrial policy considerations adequately
 - loosening or re-thinking of key parts of the European legislation on merger control and state-aid



National / European Champions

- However, leading competition law experts as well as numerous undertakings assessed the creation of national and European champions and the proposed measures as extremely critical
- Facts-based analysis on the proposals of and the ideas behind the manifesto politisation of merger control critical
 - national interests are often in conflict with the objective of free and fair competition („my country first“- debate)
 - size is not everything
 - erosion of legal certainty
 - European merger control regime already takes international developments in affected markets into consideration: no need for amendments / liberalisation



Issues regarding Online Retail: Amazon

- Dec 2018 / Jan 2019: Complaint by the Austrian Retail Association to BWB on behalf of several marketplace sellers
- Complaints concern the conditions for sellers on the marketplace “Amazon.de”
- Suspicion of abusive behavior of Amazon.de (Art 102 TFEU, Art 5 Cartel Act)
- Additional submissions by individual Austrian sellers on the Amazon marketplace
- Feb 2019: start of investigations by BWB
- April / May 2019: RFIs sent out to the 400 largest Austrian sellers on the Amazon.de marketplace
- Close cooperation with the German Federal Cartel Office, DG Comp and NCA of Luxembourg

Amazon – results of RFIs

- Deficits in communication
 - Time-consuming and complex correspondence
 - No reliable support
- Amazon closes seller accounts without prior notice and proper justification
- Amazon removes product listings without proper justification
- Amazon arbitrarily changed expected delivery dates to Germany
 - Pressure to use other Amazon programs
 - Better ranking and expected delivery date
- Market sellers have no control over returns and chargebacks
- Complex business conditions (BSA)
- Jurisdictional choice restricts legal action

Amazon

- Confrontation of Amazon with the complaints
- Amazon agreed to modify critical terms and conditions of the BSA
- Modifications removed the majority the competitions concerns of the BWB
- BWB continues to monitor aspects relating to communication and logistics
 - Suggestion to appoint a contact person for the Austrian retailers
- Full case report (19 pages) is now available in German and English on our website.
- Right to reopen the proceedings if similar complaints continue or to institute fresh proceedings if new facts, that have not been taken into account, come to light.

Issues regarding Online Retail: finalised cases

- Since 2014: Investigations of RPM cases regarding the online retail of electronic goods
- Affected products, i.a.
 - Plasma TVs, monitors, TV receivers, car navigation systems, laptops, computer screens, printers, cleaning robots (for houses, pools and ponds), electric shavers, electric toothbrushes, digital cameras, coffee machines
- Enforcement record, i.a.
 - 2013-2014: Philips: 2,9 Mio €, Grundig: 372.000 €, Media Saturn: 1,23 Mio €
 - 2015: Samsung Electronics Austria: 1,05 Mio €, Hewlett-Packard: 640.000 €
 - 2016: De Longhi: 650.000 €, Makita Werkzeug: 1,56 Mio €
 - 2017: Pioneer & Onkyo: 120.000 €
 - 2018: Devolo Austria: 223.000 €, Ingram Micro: 288.888 €

Issues regarding Online Retail: finalised cases

- latest case closed: BOSE
- Bose had engaged with retailers during the period from November 2014 to March 2018 to agree resale prices for consumer electronics products
- Inspections, cooperation with Bundeskartellamt
- Settlement
- fine: EUR 650.000,-
- decision is final

Bid rigging in the construction industry

Baufirmen drohen nach Preisabsprachen Rekordstrafen

Bis zu 800 betroffene Aufträge
4. Juli 2018, 06:25 199 Postings

Wien - Dem 2017 aufgelösten Baukartell, an dem 45 Unternehmen beteiligt gewesen sein sollen, drohen Bußgelder in Rekordhöhe. Die Bundeswettbewerbsbehörde (BWB) geht mittlerweile davon aus, dass bei bis zu 800 Projekten Absprachen getroffen worden sind, ursprünglich war man von 350 Aufträgen ausgegangen.

Über die Höhe der Bußgelder wollte BWB-Chef Theodor Thamer im Gespräch mit der APA nicht spekulieren. Als Kartellgericht ist das Oberlandesgericht Wien zuständig. Zur Höhe verweist Thamer lediglich auf die Gesetzestöße. So können Bußgelder bis zu einer Höhe von zehn Prozent des Gesamtumsatzes ausmachen. Bei der Bemessung sei auf die Zahl und die Dauer, auf die einzelne Berechnung, das Verschulden sowie die wirtschaftliche Leistungsfähigkeit abzustellen.



Dem 2017 aufgelösten Baukartell, an dem 45 Unternehmen beteiligt gewesen sein sollen, drohen Bußgelder in Rekordhöhe.

Ein Baukartell der Superlative



Baufirmen sollen in großen Stützaufträgen untereinander aufgeteilt haben. Der Schaden ist wohl größer als angenommen. Leidtragende dürften vor allem die Steuerzahler sein.

Beauftragte sollen einander gegen Geld den Vorzug bei Ausschreibungen gelassen haben. Die Ermittlungen laufen. (S) AP/ARFF/JOEL SAGEIT (JOEL SAGEIT)

Bundeswettbewerbsbehörde: Parteienförderer Strabag und Porr in Baukartell verwickelt

Brisante Neuigkeiten kommen jetzt aus der Bundeswettbewerbsbehörde (BWB) in Sachen Baukartell in Österreich. Und diese wettbewerbsrechtlichen Fakten könnten auch in Sachen Spenden an politische Parteien noch für zusätzliche Brisanz sorgen. Denn unter anderem wurden bei den Großbaufirmen Strabag und Porr bereits **Haudurchsuchungen durchgeführt, wie Medien berichten**. Strabag-Mitigentümer Hans-Peter Haselsteiner gilt als massiver Förderer der Neos, Klaus Ortner als wichtigen Stimmen mitfinanziert. Bereits 2017, also rund um den Nationalratswahlkampf, flogen insgesamt 45 Bauunternehmen nach Ermittlungen der BWB auf.



08.06.2018

STRAFFAHREN

Baukartell: Staatsanwalt ermittelt gegen 60 Firmen und 160 Beschuldigte

Nach der Verdachtslage besteht in Österreich ein langjähriges System von wettbewerbsverletzenden Absprachen im Tief- und Straßenbau.

Bau-Preisabsprachen: Auch Razzien bei Swietelsky und Habau

Der Skandal um mögliche Preisabsprachen durch große österreichische Baufirmen zieht immer weitere Kreise.

Der Skandal um mögliche Preisabsprachen durch große österreichische Bauunternehmen hat es auch bei den Baukonzernen Swietelsky und Habau nach dürfte die Großrazzia der Justiz nächste Woche bei kleineren Firmen weitergehen.

Mit welchen Tricks Preisabsprachen am Bau durchgezogen wurden

Leanne Gruber 23. März 2018, 06:00 148 Postings

Das Ausmaß der Cartel-Baukartell, in der es um den Verdacht der verbotenen Preisabsprachen bei öffentlichen Straßenbauaufträgen geht, ist recht ansehnlich. Die Wirtschaftliche und Konsumzentrale (WKO) ermittelt gegen mindestens 60 Unternehmen, darunter mindestens 240 Beschäftigte. Der Schaden dürfte bei mehreren Milliarden Euro liegen. Die Staatsanwaltschaft ermittelt gegen die 550 Vertragspartner von öffentlichen Aufträgen im Volumen von mehr als 100 Millionen Euro ab 2008. Höchstens im Auftraggeber ein Volumen von mehr als 100 Millionen Euro ab 2008. Höchstens im Auftraggeber ein Volumen von mehr als 100 Millionen Euro ab 2008. Höchstens im Auftraggeber ein Volumen von mehr als 100 Millionen Euro ab 2008.

Kolle haben mitgeteilt

Es ging aus meiner Sicht schon um Überleben. Wir hätte ich denn tun sollen, wenn die Mitarbeiter Absprachen treffen? In ähnlichen Geschichten ist auch getrieben, erklärte ein beschuldigter Mitarbeiter den Grund für seine Absprachen mit anderen Bauunternehmen. "Nicht mitmachen" war nicht gegangen, sagte der Mann. Es drohten mit der "Wettbewerbsbehörde", was die Gespräche mit dem Auftraggeber, in Klammern eingeklammert. Zur Einweisung in der Cartel geht es für allen um öffentliche Straßenbauaufträge in Klammern und der Staatsanwalt, aber



Es ging um öffentliche Aufträge im Straßenbau.

Gewerkschafter Mutschitsch: "So was geht nicht."

Thamer (BWB): Strafen noch höher.

Bid rigging in the construction industry

- Current investigations in the civil engineering (construction) market
- First inspections conducted in 2017,
- Inspections (court warrants) based on information gathered by tax authorities
- Cooperation with special police forces due to the suspicion of bid rigging in public and private tenders, regarding i.a.
 - construction of motorways
 - public buildings (kindergarden, schools, hospitals)
 - private property (undertakings, flats, houses)
- Data analysis

Bid rigging in the construction industry

- Close cooperation between state institutions to enhance efficiency and effectiveness of investigations
 - tax authorities
 - special police forces
 - prosecutors
 - competition authority
- Leniency programme vital to
 - receive further information
 - speed up investigations
- Settlement procedure
 - helpful to receive additional information
 - speed up investigations, court applications and court decisions

Merger Control:

- REWE-Lekkerland decision:
 - REWE planned the acquisition of all of the shares in Lekkerland
 - European Commission referred the merger affecting the German market to the Bundeskartellamt and the part relating to the Austrian market to the BWB.
- In-depth investigations: market for filling station shops in Austria
 - market test: strong competition concerns, some specifically relating to the Austrian market
- Result: REWE is not allowed to take over Lekkerland in Austria
 - REWE removed the Lekkerland operations in Austria from its planned merger. The shares in the company continue to be owned by the original shareholders.

Merger Control:

- Despite the continued effort of the BWB to advocate competition law and the rising awareness about national merger control
- Lately: rising number of gun jumping cases
 - Aktieselskabet af 5.5.2010, EUR 75.000,-
 - Eurazeo SE, EUR 30.000,-
 - KTM AG und Kiska GmbH, EUR 60.000,-
 - WIG Wietersdorfer Holding GmbH, EUR 70.000,-
- In total 39 undertakings were fined approx. EUR 4,5 Mio. for gun jumping by the Austrian Cartel Court since 2002. All decisions are final.

Thank you for your attention!

Dr. Natalie Harsdorf
Federal Competition Authority
natalie.harsdorf@bwb.gv.at

