

NOTAT

Dato: 13. juli 2022

Sagsbehandler: /avl/mc

GODE RÅD TIL VURDERINGEN AF VIRKSOMHEDENS OG FYSISKE PERSONERS ANSVAR I FORBINDELSE MED BØDEBEREGNING OG ANMELDELSE

1. OPLYSNINGER TIL BRUG FOR EVT. BØDEUDMÅLING OG ANMELDELSE AF SAGEN TIL NSK

Samtidig med at Rådet træffer afgørelse i en konkurrencesag, tager Rådet stilling til styrelsens indstilling om, hvorvidt sagen skal

1. indbringes for Sø- og Handelsretten med bødepåstand og
2. anmeldes til NSK med henblik på en vurdering af, om der er fysiske personer, der med forsæt eller ved grov uagtsomhed har medvirket til den omhandlede overtrædelse.

Det betyder, at styrelsen i forbindelse med analysen og vurderingen af den omhandlede adfærd i sagen, også skal foretage en vurdering af, om sagen er egnet til bøde, hvad bødepåstanden i givet fald bør være, samt om der bør ske anmeldelse af sagen til NSK.

1.1. Tilregnelser

Det fremgår af konkurrencelovens § 23, stk. 1, at en virksomhed, en virksomhedssammenslutning eller enhver anden juridisk person kan pålægges en civil bøde, blandt andet hvis den *forsætligt* eller *uagtsomt* overtræder konkurrencelovens § 6, stk. 1, § 11, stk. 1, eller TEUF artikel 101 eller 102, jf. § 2, stk. 6.

Af konkurrencelovens § 23, stk. 4, fremgår det, at fysiske personer kan straffes med bøde for med *forsæt* eller ved *grov uagtsomhed* at have medvirket til, at en virksomhed eller en virksomhedssammenslutning har overtrådt § 6 eller § 11 eller EUF-traktatens artikel 101 eller 102, jf. § 2, stk. 6.

For så vidt angår *uagtsomhed* er det i relation til bødestraf for overtrædelse af konkurrencelovens § 6 og TEUF artikel 101 tilstrækkeligt, at virksomheden har handlet *simpelt* uagtsomt, jf. konkurrencelovens § 23, stk. 1, hvorimod det er en betingelse for bødestraf til en fysisk person, at vedkommende som minimum har handlet *groft* uagtsomt.

1.2. Bødeudmålingsprincipper¹

Bødeudmålingsretningslinjerne følger af forarbejderne til lov nr. 207 af 15. februar 2021 om ændring af konkurrenceloven og straffeloven (2021-loven), som trådte i kraft den 4. marts 2021.

Det indebærer, at der ved sanktionsfastsættelsen skal tages hensyn til:

¹ De samme principper gør sig gældende for bødeberegning i bødevedtagelsessager.

1. overtrædelsens grovhed (er overtrædelsen ”mindre alvorlig”, ”alvorlig” eller ”meget alvorlig?”),
2. overtrædelsens varighed,
3. den globale omsætning for den koncern, som virksomheden indgår i (se nærmere nedenfor),
4. skærpende omstændigheder,
5. formildende omstændigheder² og
6. den maksimale størrelse af en bøde.

Se mere om bødeberegningsprincipperne i forarbejderne til 2021-loven.³

1.3. Gode råd til brug for vurderingen af virksomheders ansvar

Allerede ved den indledende vurdering af adfærden i sagen, er det relevant at begynde, at overveje **punkt 2 om varighed** og **punkt 3 om virksomhedens (globale koncern-)omsætning** for at sikre tilstrækkelige oplysninger om dette, når sagen sendes i peer review.⁴

Vurderingen af den mulige overtrædelses **varighed** foretages på baggrund af dokumentationen/beviserne i sagen og foretages derfor løbende i forbindelse med sagens oplysning og behandling.

For så vidt angår **omsætningen** til brug for beregning af en mulig bøde, er det som udgangspunkt den samlede globale omsætning for den koncern, som den pågældende virksomhed indgår i, der er relevant. Der vil dog efter en konkret vurdering også kunne skeles til den danske koncernomsætning. Dette følger af forarbejderne til 2021-loven:

”Omsætningen vil ligesom efter gældende ret skulle opgøres som den samlede globale omsætning for den koncern, som virksomheden m.v. indgår i, og vil angå samtlige de varer og tjenesteydelser, som virksomheden producerer eller distribuerer. Som et af elementerne i bødeudmålingen vil den danske koncernomsætning efter en konkret vurdering også kunne indgå (...).”⁵

Selvom den globale koncernomsætning ikke nødvendigvis er relevant for udarbejdelsen af klagepunktsmeddelelsen anbefales det, at denne indhentes ved den indledende/løbende oplysning af sagen, inden klagepunktsmeddelelsen sendes i partshøring.

² Bemærk, at der i bødevedtagelsessager er mulighed for at opnå en samarbejdsrabat. Se mere i notat om Samarbejdsrabat ved bødevedtagelser [Bøder | Konkurrence- og forbrugerstyrelsen](#).

³ [20201 1116 som fremsat.pdf \(ft.dk\)](#), de almindelige bemærkninger om bødeberegning (afsnit 2.17.2. – side 49f) samt de specielle bemærkninger til § 23 b (side 117 ff).

⁴ Se Tjeklisten side 7 ff: [Tjekliste - sagsbehandlingsskridt i rådssager \(A-sager\) november 2021](#).

⁵ Forarbejderne til 2021-loven, Folketingstidende 2020-21, A, L 116 som fremsat, side 49, 2. sp.

Det skyldes, at sagens part(er) i forbindelse med høringen over klagepunktsmeddelelsen vil blive anmodet om øvrige relevante oplysninger til brug for bødeberegningen, dvs. om der eventuelt foreligger formildende omstændigheder, der skal tages hensyn til ved bødefastsættelsen. Disse oplysninger vil virksomheden skulle afgive inden for den samme seks ugers frist som høringen over klagepunktsmeddelelsen. Den globale koncernomsætning er som udgangspunkt den eneste oplysning, som styrelsen kan forsøge at få afklaret med virksomheden inden høringen og på denne måde forsøge at lette byrden for virksomheden i høringsperioden.

1.4. Gode råd til brug for vurderingen af fysiske personers medvirkensansvar

En evt. anmeldelse af sagen til NSK med henblik på NSK's vurdering af, om der er fysiske personer, der har medvirket til den omhandlede overtrædelse, hænger tæt sammen med den vurdering af mistanke over for ledende medarbejdere, som styrelsen løbende foretager i forbindelse med en sags oplysning og behandling.⁶

Det bemærkes, at det hører under NSK's kompetence at vurdere grundlaget for strafforfølgning af fysiske personer, herunder hvilke personer det i givet fald konkret vil dreje sig om, hvilket er baggrunden for, at det er selve *sagen*, der anmeldes til NSK og ikke konkrete fysiske personer.

For at sikre overblik i forhold til om der er fysiske personer, der evt. har medvirket til overtrædelsen, og som en hjælp til NSK, anbefales det, at det fx i et skema løbende noteres, hvilken dokumentation/beviser, der involverer fysiske personer, som er eller kan være ledende medarbejdere.

På den måde kan den relevante dokumentation/beviser nemt identificeres til brug for drøftelser og indstilling til Rådet om, hvorvidt sagen bør anmeldes til NSK, herunder evt. input til anmeldelsesnotatet, hvis det indstilles at sagen anmeldes.

⁶ Se mere i Intern vejledning om selvinkriminering: [Selvinkriminering | Konkurrence- og forbrugerstyrelsen](#).