

PUBLIEKE VERSIE

BELGISCHE MEDEDINGINGSAUTORITEIT

Auditoraat

***Beslissing nr. BMA-2022-PK-09-AUD van 31 maart 2022 in zaak
MEDE-P/K-14/0025***

Daphne NV t/ KVBV VZW (thans Ferm VZW) en Boekservice NV

I. Procedure.....	2
II. Betrokken ondernemingen	2
II.1 De klager: Daphne NV	2
II.2 De aangeklaagde partijen: Ferm vzw en Boekservice NV	3
III. Voorwerp van klacht	3
IV. Ontvankelijkheid klacht	3
V. Motivering van de stopzetting van het onderzoek.....	4
VI. Beslissing.....	5

I. Procedure

1. Op 27 mei 2013 heeft het toenmalige Auditoraat van Raad voor de Mededinging een klacht ontvangen van Daphne NV tegen KVLV VZW (thans Ferm VZW) en Boekservice NV. De klacht handelt over een vermeende schending van de artikelen 2 en 3 van de wet tot bescherming van de economische mededinging, gecoördineerd op 15 september 2006 ("WBEM") en de artikelen 101 en 102 van het Verdrag betreffende de Werking van de Europese Unie ("VWEU").
2. Op 6 september 2013 werd de nieuwe Belgische Mededingingsautoriteit opgericht en trad de Wet van 3 april 2013 houdende invoeging van boek IV en boek V in het Wetboek van economisch recht ("WER") in werking.
3. Op 2 december 2014 heeft de auditeur-generaal, overeenkomstig het artikel IV.41 § 1, 2° WER, zoals ingevoegd bij wet van 3 april 2013, na advies van de directeur economische studies, een onderzoek geopend met betrekking tot de klacht van Daphne NV onder nummer MEDE-P/K-14/0025.
4. Het onderzoek in deze zaak werd gevoerd door mevrouw Silvie Van Goethem die conform artikel IV.29 WER, zoals ingevoegd bij wet van 3 april 2013, door de auditeur-generaal werd aangewezen als auditeur belast met de dagelijkse leiding van het onderzoek.
5. Overeenkomstig genoemd artikel IV.29 WER werd mevrouw Devi Wyns aangeduid als tweede auditeur die deel uitmaakt van de cel die wordt samengesteld voor deze zaak.
6. Tijdens het onderzoek werden een aantal verzoeken om inlichtingen gestuurd naar de betrokken ondernemingen.
7. Tijdens het onderzoek werd Boek IV ingevoegd door de wet van 3 april 2013, vervangen door Boek IV ingevoegd door de wet van 2 mei 2019 houdende wijzigingen van boek I "Definities", van boek XV "Rechtshandhaving" en vervanging van boek IV "Bescherming van de mededinging" van het Wetboek van economisch recht.
8. Na de inwerkingtreding van de wet van 2 mei 2019 heeft de auditeur-generaal overeenkomstig artikel IV.27, §4 WER mevrouw Devi Wyns aangewezen als auditeur-adviseur.
9. Op 31 maart 2022 heeft de auditeur, na advies van de auditeur-adviseur, de huidige beslissing genomen overeenkomstig artikel IV.44, §1, alinea 1, 3° WER, zoals ingevoegd door de wet van 28 februari 2022.¹

II. Betrokken ondernemingen

II.1 De klager: Daphne NV

10. Daphne NV, met maatschappelijke zetel te 9051 Gent, Poortakkerstraat 29 en ingeschreven in de KBO onder het nummer 0400.142.717, is een distributiebedrijf ten dienste van de uitgever en

¹ Wet van 24 februari 2022 tot omzetting van richtlijn (EU) nr. 2019/1 van het Europees Parlement en de Raad van 11 december 2018 tot toekenning van bevoegdheden aan de mededingingsautoriteiten van de lidstaten voor een doeltreffendere handhaving en ter waarborging van de goede werking van de interne markt (BS 7 maart 2022, 18290).

boekverkoper, en biedt een groot assortiment van boeken aan in verschillende genres (strips, jeugdboeken, woordenboeken, praktische boeken, fiction, non-fiction, reisgidsen, kookboeken).

II.2 De aangeklaagde partijen: Ferm vzw en Boekservice NV

11. Ferm VZW (voorheen KVLV VZW), met maatschappelijke zetel te 3018 Wijgmaal, te Remylaan 4B en ingeschreven onder de KBO met nummer 0412.935.136, is de grootste vrouwenvereniging in Vlaanderen die diverse activiteiten aanbiedt en een breed aanbod van diensten (o.a. kinderopvang, thuiszorg, kraamzorg en huishoudhulp).² Ferm geeft ook een beperkt aantal titels uit die vooral betrekking hebben op koken, waaronder het in Vlaanderen bekende “Ons Kookboek” de belangrijkste titel is.

12. Boekservice NV met maatschappelijke zetel te 9100 Sint-Niklaas, Industriepark-Noord 28 A en ingeschreven onder KBO met nummer 0427.017.952, levert logistieke diensten op het vlak van de groot- en kleinhandel van boeken, multimedia-artikelen, geschenkbboxen, papierwaren enz. Daarnaast treedt Boekservice voor een aantal uitgeverijen op als groothandelaar in boeken.³

III. Voorwerp van klacht

13. Daphne stelt dat zij sedert jaar en dag afnemer was van het door de KVBV uitgegeven “Ons Kookboek” en dat de KVBV, thans Ferm, in april 2013 haar nog weigerde te beleveren met de uitgave 2013 van dit kookboek. Volgens Daphne is de leveringsweigering strijdig met de artikelen IV.2 en IV.3 WER omdat zij gebaseerd is op een kwantitatief selectief distributienetwerk dat niet noodzakelijk is voor de bescherming van de kwaliteit van het product en dat geen uniforme en niet-discriminatoire criteria voor alle distributeurs vastlegt.

IV. Ontvankelijkheid klacht

14. Artikel IV. 41, § 1, 2° WER, ingevoegd door de wet van 3 april 2013 bepaalt dat het onderzoek van een zaak gebeurt (...) na een klacht van een natuurlijke persoon of rechtspersoon die aantoonbaar daarbij een rechtstreeks en dadelijk belang te hebben. Het Hof van Beroep te Brussel heeft beslist dat het belang dat vereist wordt van een klager overeenkomt met het belang dat vereist is bij een vordering in rechte overeenkomstig artikel 18 Gerechtelijk Wetboek⁴.

15. Artikel IV.39, lid 1, 2° WER, ingevoegd door de wet van 2 mei 2019, bepaalt dat de natuurlijke of rechtspersoon een rechtmatig belang moet hebben bij de klacht.⁵ Klagers hebben een rechtmatig

² De vereniging KVLV, Vrouwen met Vaart draagt de naam Ferm vzw vanaf 24 januari 2020. Zie bijlagen bij het Belgisch Staatsblad van 10 februari 2020.

Ferm bundelt alle krachten van het vroegere KVLV, Puuur, Landelijke Thuiszorg en Landelijke Kinderopvang, Stekelbees en Oziki onder één nieuw merk: <https://www.samenferm.be/nieuws/het-nieuwe-netwerk-ferm>

³ Zie Jaarverslag van Raad van de Bestuur aan de jaarvergadering van de aandeelhouders te houden op 20 april 2021, bij de neergelegde jaarrekening op 7 juni 2021, geraadpleegd via www.nbb.be.

⁴ Brussel, 11 september 1996, *RTBF e.a./Belgische Staat e.a.*, *Jaarboek Handelspraktijken & Mededinging* 1996, 773, noot VAN DEN BOSSCHE, A.; *TBH* 1997, 29, noot H.R.

⁵ De formulering van het vereiste belang voor het indienen van een klacht bij de BMA werd gewijzigd om het in overeenstemming te brengen met het EU recht (m.n. artikel 7, lid 2, Verordening 1/2003): Kamer, Wetsvoorstel houdende wijzigingen aan boek I “Definities”, boek XV “Rechtshandhaving” alsmede vervanging van boek IV

belang indien zij rechtstreeks door de vermeende inbreuk worden benadeeld.⁶ Een onderneming kan een rechtmatig belang aanvoeren en is gerechtigd tot het indienen van een klacht wanneer zij op de relevante markt actief is of wanneer het gedrag waarop de klacht betrekking heeft haar belangen rechtstreeks kan schaden.⁷

16. In casu wordt de klager Daphne rechtstreeks geraakt door de aangeklaagde praktijken aangezien zij niet is opgenomen in het selectieve distributienetwerk voor de verdeling van de heruitgave van 'Ons Kookboek'. Het begrip "dadelijk" wijst op het feit dat het belang moet bestaan op het ogenblik van de klacht en moet blijven bestaan tijdens het onderzoek. Ongeacht of dit vereiste vervuld is, stelt de auditeur vast dat de klacht in ieder geval om de navolgende redenen dient te worden afgewezen.

V. Motivering van de stopzetting van het onderzoek

17. Uit het onderzoek is gebleken dat de weigering om aan Daphne exemplaren te leveren van de uitgave 2013 van "Ons Kookboek" is ingegeven doordat de KVLV (thans Ferm) in april 2013 een selectief distributiesysteem heeft opgezet voor de verdeling van de nieuwe uitgave van 'Ons kookboek', waarbij het boek wordt verdeeld via (i) de eigen kanalen, (ii) de winkels van AVEVE, en (iii) de bij boek.be aangesloten boekhandels. Voor de verdeling langs de twee laatste kanalen doet de KVLV een beroep op Boekservice als logistieke partner.

18. Een producent heeft de commerciële vrijheid om zijn distributienetwerk te organiseren zoals hij wenst, de verschillende verkoopkanalen te bepalen, de groothandelaars te kiezen om de detailhandelaren te bevoorraden en bepaalde klanten zelf te voorzien in producten, voor zover dit gebeurt met respect van de mededingingsregels.

19. De aangeklaagde leveringsweigering heeft enkel betrekking op de bestellingen van de uitgave 2013 van "Ons Kookboek". Er mag dus vanuit gegaan worden dat de invloed van de gestelde inbreuk op de mededingingssituatie met betrekking tot de verkoop van boeken, waaronder kookboeken, op de Belgische markt beperkt is.

20. In deze omstandigheden weegt het belang van de beweerde inbreuk voor de werking van de mededinging op de Belgische markt niet op tegen de inzet van de beperkte middelen waarover de BMA beschikt om een inbreuk aan te tonen.

21. Bijgevolg acht de auditeur het niet opportuun om het onderzoek voort te zetten.

22. In overeenstemming met artikel IV.44, § 1, alinea 1, 3° WER beslist de auditeur de klacht te seponeren. Deze beslissing neemt geen standpunt in over de vraag of de KVLV (thans Ferm) en Boekservice door de aangeklaagde praktijken een inbreuk hebben gepleegd op de artikelen IV.1 en/of IV.2 WER en/of de artikelen 101 en/of 102 VWEU.

"Bescherming van de mededinging" in het Wetboek van economisch recht, 27 februari 2019, DOC 54 3621/001, p. 17-18.

⁶ Commissie, Mededeling betreffende de behandeling van klachten door de Commissie op grond van de artikelen 81 en 82 van het Verdrag, 27 april 2004, §34.

⁷ Commissie, Mededeling betreffende de behandeling van klachten door de Commissie op grond van de artikelen 81 en 82 van het Verdrag, 27 april 2004, §36.

VI. Beslissing

23. De auditeur neemt, op grond van de bovenvermelde redenen, de volgende beslissing:

- beslist de klacht te seponeren in de zaak MEDE-P/K-14/0025.

Brussel, op 31 maart 2022

Silvie Van Goethem

Auditeur