

**Per brief**

[Redacted]

**Contactpersoon:** Yves Van Gerven  
Yves.vangerven@bma-abc.be  
T +32 2 277 62 57

**Uw kenmerk**

**Ons kenmerk**

BMA-ABC/CDC/2023/706

**Datum**

21 februari 2023

**Informele zienswijze – Gedragscode Ketenoverleg (Belgische agrovoedingsketen)**

Geachte [Redacted],

Wij danken u voor uw email van 8 februari 2023 namens het Ketenoverleg.

Wij begrijpen dat u overweegt om het engagement op te nemen in de gedragscode van het ketenoverleg dat contractspartijen zich ertoe verbinden om de imprevisieeler, zoals bepaald bij art. 5.74 van het BW van 28 april 2022 gepubliceerd in het BS van 1 juli 2022, niet contractueel uit te sluiten, of niet dermate te moduleren dat er sprake is van een de facto uitsluiting.

U wenst te weten of dergelijk engagement niet in strijd komt met het mededingingsrecht, daar het hier gaat om een inperking van de contractsvrijheid.

Het is moeilijk voor de Belgische mededingingsautoriteit om zich in abstracto uit te spreken, omdat mededingingskwesties van nature feitengebonden zijn. Het is dan ook aan de marktdeelnemers om juridisch advies in te winnen over de verenigbaarheid van een bepaalde praktijk of gedraging met de mededingingsregels. Gezien de quasi-regelgevende aard van uw verzoek, maar zonder vooruit te lopen op een beoordeling die in een specifiek geval zou moeten worden uitgevoerd, kunnen wij niettemin de volgende aanwijzingen geven.

Kortom, niet elke inperking van de contractsvrijheid vormt een beperking van de mededinging. O.i. vormt het invoegen van het engagement dat contractspartijen er zich toe verbinden om de imprevisieeler niet contractueel uit te sluiten of de facto uit te sluiten (en dus geen toepassing te maken van art. 5.74, 5° BW) op zich geen mededingingsrechtelijke inbreuk, maar moet er wel over worden gewaakt dat dit engagement niet wordt geïmplementeerd op een wijze die strijdig is met het mededingingsrecht. Zowel het verbod op sluiten van mededingingsbeperkende overeenkomsten (neergelegd in art. IV.1 WER en art. 101 VWEU), als het verbod op misbruik van machtspositie (art. IV.2 WER en art. 102 VWEU) en misbruik van economische afhankelijkheid (art. IV.2/1 WER) dienen te

allen tijde te worden gerespecteerd door de ondernemingen en ondernemingsverenigingen die partij zijn bij het ketenoverleg.

Zo zou er bijvoorbeeld een inbreuk kunnen worden vastgesteld op het mededingingsrecht indien concurrenten zouden beslissen om gezamenlijk hun prijzen te verhogen bij een verandering van omstandigheden, zoals beschreven in art. 5.74 BW. Het is immers een basisvoorwaarde van het mededingingsrecht dat elke onderneming zijn commercieel beleid zelfstandig op de markt dient te bepalen.

Deze informele zienswijze steunt op de in uw email van 8 februari 2023 verschaft informatie, en wordt gepubliceerd op onze website.

Wij hopen dat het bovenstaande beantwoordt aan uw huidige behoeften en staan tot uw beschikking voor alle aanvullende informatie of verduidelijkingen die u wenst.

Met vriendelijke groeten,

Yves Van Gerven, Directeur Juridische Zaken  
namens het directiecomité van de Belgische Mededingingsautoriteit