

Emballasjeretur AS

Postboks 440 Skøyen
0213 Oslo

Deres ref.:

Vår ref.: 2005/1071
MAB KAWO 50

Saksbeh.:

Dato: 10. februar 2005

■ **Plastretur AS/ Norsk Returkartong AS - konkurranseloven § 29 jf. § 18 - vedtak om overtredelsesgebyr**

Vedtak V2006-13

Det vises til Konkurransetilsynets varsel om overtredelsesgebyr av 18. november 2005, Emballasjereturs svarbrev av 23. november på vegne av Plastretur AS (Plastretur) og Norsk Returkartong AS (Norsk Returkartong), samt annen kontakt og korrespondanse i sakens anledning. Det fremkommer av svarbrevet at Plastretur og Norsk Returkartong ikke har synspunkter på Konkurransetilsynets vurderinger i varselet og heller ikke bestrider overtredelsesgebyret. Konkurransetilsynet er i etterkant av dette kontaktet av partenes advokat for å få utsatt frist til å komme med tilbakemelding på varselet. Fristen ble først utsatt til 16. desember 2005 og deretter til 16. januar 2006. Konkurransetilsynet har per i dag, til tross for ytterligere påpekninger, ikke mottatt tilbakemelding fra advokaten.

I henhold til konkurranseloven¹ § 18 første ledd skal Konkurransetilsynet informeres om foretakssammenslutninger ved en alminnelig melding senest når endelig avtale er inngått eller kontroll er overtatt. En avtale er endelig når alle nødvendige avtale- og selskapsrettslige forhold er på plass. Dersom faktisk kontroll overtas før endelig avtale er inngått, er det førstnevnte tidspunkt som utløser meldeplikt.

Konkurransetilsynet kan med hjemmel i konkurranseloven § 29 første ledd bokstav a, jf. tredje ledd første punktum, ilegge foretak overtredelsesgebyr ved forsettlig eller uaktsom overtredelse av den alminnelige meldeplikten etter § 18 første ledd. Ved overtredelse av meldeplikten vil Konkurransetilsynet normalt ilegge overtredelsesgebyr.

Ifølge den alminnelige meldingen med vedlegg består foretakssammenslutningen i at Plastretur og Norsk Returkartong har opprettet foretaket Emballasjeretur AS. Plastretur og Norsk Returkartong eier hver 50 prosent av aksjene i det nye foretaket. Emballasjeretur AS ble stiftet 6. mai 2005. Konkurransetilsynet legger derfor til grunn at tidspunktet for endelig avtale senest er 6. mai 2005.

¹ Lov av 5. mars 2004 nr. 12 om konkurranse mellom foretak og kontroll med foretakssammenslutninger

Transaksjonen ble meldt til Konkurransetilsynet i brev datert 9. august 2005, mer enn 3 måneder etter at endelig avtale forelå. Meldeplikten for foretakssammenslutninger ble innført ved konkurranselovens ikrafttredelse 1. mai 2004. På det tidspunkt endelig avtale forelå i denne saken hadde meldeplikten dermed eksistert i mer enn 15 måneder.

Konkurransetilsynet legger til grunn at det objektivt sett foreligger brudd på meldeplikten, og at de subjektive vilkår for ileggelse av overtredelsesgebyr er oppfylt.

Bakgrunnen for reglene om meldeplikt for foretakssammenslutninger er at Konkurransetilsynet skal kunne føre kontroll med markedskonsentrasjoner. Manglende melding gjør det vanskelig for Konkurransetilsynet å oppdage foretakssammenslutninger, som vil kunne føre til eller forsterke en vesentlig begrensning av konkurransen. Ved for sent innkommet melding vil det i praksis kunne bli umulig eller vanskeligere å gjennomføre eventuelle inngrep.

Utmåling av overtredelsesgebyr ved brudd på meldeplikten vil bero på en konkret helhetsvurdering i den enkelte sak. Ifølge konkurranseloven § 29 tredje ledd annet punktum skal det ved fastsettelsen av overtredelsesgebyrets størrelse legges særlig vekt på foretakets omsetning og overtredelsens grovhet og varighet. Nærmere regler er gitt i forskrift om utmåling og lempning av overtredelsesgebyr av 22. august 2005 nr. 0909.

I begynnelsen av juli i år varslet tilsynet for første gang ileggelse av overtredelsesgebyr for fire tilfeller av brudd på meldeplikten. I disse sakene ble det ilagt overtredelsesgebyr på kr 10 000,-, som etter Konkurransetilsynets oppfatning normalt må anses å utgjøre et minimumsgebyr. I vurderingen av gebyrets størrelse ble det i disse sakene lagt stor vekt på at reglene om meldeplikt var relativt nye, og at det var de første sakene om overtredelsesgebyr for brudd på meldeplikten.

Foreliggende sak gjelder også brudd på meldeplikten før 1. juli 2005, og det er her tale om en alminnelig melding som er innkommet relativt kort tid etter at tilsynet har etablert praksis med å sanksjonere brudd på meldeplikten. Konkurransetilsynet finner derfor etter en helhetsvurdering at overtredelsesgebyret i denne saken fastsettes til samme beløpet som de øvrige sakene om brudd på meldeplikten før 1. juli 2005.

På denne bakgrunn og med hjemmel i konkurranseloven § 29, har Konkurransetilsynet fattet følgende vedtak:

Plastretur AS og Returkartong AS ilegges in solidum overtredelsesgebyr på 10 000 – ti tusen - kroner for overtredelse av konkurranseloven § 18 første ledd i forbindelse med opprettelsen av Emballasjeretur AS, jf. § 29 første ledd bokstav a.

Overtredelsesgebyret forfaller, i henhold til konkurranseloven § 29 fjerde ledd annet punktum, til betaling to måneder etter at vedtaket er fattet, dvs. **10. april** 2006. Beløpet kan innbetales på Konkurransetilsynets konto nr.: 7694.05.00245.

Vedtaket om overtredelsesgebyr er tvangsgrunnlag for utlegg, jf. konkurranseloven § 29 fjerde ledd. Ifølge samme bestemmelse kan et vedtak om overtredelsesgebyr ikke påklages. Plastretur og Norsk Returkartong kan imidlertid gå til søksmål mot staten for å prøve vedtaket. Dersom Plastretur og/eller Norsk Returkartong går til slikt søksmål vil tvangskraften suspenderes. Ved et eventuelt søksmål kan retten prøve alle sider av saken, og tvistemålsloven gjelder så langt den passer.