

Deloitte Advokatfirma DA

Postboks 6013 Postterminalen
5892 Bergen

Deres ref.:

Vår ref.: 2005/1289 - 6
MAB AGHE 571

Saksbeh.:

Dato: 29. mars 2006

■ **Nor Tekstilservice AS - konkurranseloven § 29 jf. § 18 - vedtak om overtredelsesgebyr**

Vedtak V2006-18

Det vises Konkurransetilsynets varsel om overtredelsesgebyr av 19. desember 2005 som følge av for sent innsendt melding om foretakssammenslutning.

Ved brev av 16. januar 2006 innga Nor Tekstilservice AS merknader til varselet. Det er i denne sammenheng blant annet anført at alminnelig melding ble inngitt relativt kort tid etter at endelig avtale ble inngått og at forsinkelsen skyldes hardt arbeidspress hos personer i ledelsen i Nor Tekstilservice AS. Det er videre vist til at oppkjøpet ikke har hatt noen innvirkning på konkurransen i markedet. Melder hevder også at det er sannsynlig at det foreligger mange foretakssammenslutninger som ikke blir meldt eller som meldes for sent hvor Konkurransetilsynet ikke ilegger overtredelsesgebyr.

I henhold til konkurranseloven § 18 første ledd skal¹ Konkurransetilsynet informeres om foretakssammenslutninger ved en alminnelig melding som skal inngis senest når endelig avtale er inngått eller kontroll er overtatt. En avtale er endelig når alle nødvendige avtalerettslige og selskapsrettslige forhold er i orden. 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.

Avtale om aksjekjøp ble etter det opplyste inngått 9. september 2005. Konkurransetilsynet legger derfor til grunn at dette er tidspunktet for endelig avtale.

Transaksjonen ble meldt til Konkurransetilsynet ved telefaks datert 21. september 2005, det vil si 12 dager etter at endelig avtale forelå. Melding ble inngitt på eget initiativ uten forutgående påpekning fra Konkurransetilsynet.

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

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

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.

I begynnelsen av juli i 2005 varslet Konkurransetilsynet for første gang illeggelse av overtredelsesgebyr for brudd på meldeplikten. I de første sakene ble det ilagt et overtredelsesgebyr på kr 10 000,- som etter tilsynets oppfatning normalt utgjør et minimumsgebyr. I vurderingen av gebyrets størrelse ble det i disse sakene lagt vekt på at reglene om meldeplikt var relativt nye og at dette var de første sakene om overtredelsesgebyr som ble sanksjonert. I den foreliggende sak ble endelig avtale inngått etter 1. juli 2005, og det dreier seg om en alminnelig melding som innkom i underkant av tre måneder etter at Konkurransetilsynet hadde etablert praksis med å sanksjonere brudd på meldeplikten.

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, fastsatt av Moderniseringsdepartementet den 22. august 2005².

Slik Konkurransetilsynet vurderer det har oppkjøpet i dette tilfellet ikke hatt negative konsekvenser for konkurransen. Det er ikke pålagt fullstendig melding i saken, og det er ikke truffet vedtak om inngrep i henhold til konkurranseloven § 16. Ved utmålingen av overtredelsesgebyr i denne saken har tilsynet i tillegg lagt vekt på at alminnelig melding ble inngitt på eget initiativ relativt kort tid etter at avtale ble inngått.

På den annen side fremkommer meldeplikten klart av lovverket, helt uavhengig av om aktørene forventer at Konkurransetilsynet vil gripe inn eller ikke. Det er videre lagt vekt på at det her dreier seg om et selskap som i følge den alminnelige meldingen hadde en samlet årlig omsetning på ca 250 millioner kroner i 2004. Ved fastsettelsen av overtredelsesgebyrets størrelse er det sett hen til at overtredelsesgebyret bør ha en preventiv effekt.

Ved utmålingen av gebyrets størrelse er det ikke, slik som det er signalisert i varslet, lagt vekt på at annet selskap i samme konsern er blitt ilagt overtredelsesgebyr for brudd på meldeplikten. Dette betyr at overtredelsesgebyret blir noe lavere enn det som fremkommer av varselet.

Konkurransetilsynet kan ikke se at de forhold som er anført av Nor Tekstilservice AS i brev av 16. januar 2006 vil kunne innebære fritak for gebyr eller lavere gebyr enn det som Konkurransetilsynet har kommet frem til. Det vises i denne sammenheng til at det ved utmålingen av gebyrets størrelse både er tatt hensyn til tidspunkt for inngivelse av melding og at oppkjøpet ikke har hatt negative konsekvenser for konkurransen. Høyt arbeidspress og stor reisevirksomhet for personer i ledelsen i Nor Tekstilservice AS kan i denne saken ikke tillegges betydning ved vurderingen av overtredelsesgebyr. Det forhold at Konkurransetilsynet ikke får kunnskap om alle oppkjøp som foretas og derfor heller ikke kan ilagge sanksjoner i disse sakene, kan etter Konkurransetilsynets oppfatning ikke innebære fritak for overtredelsesgebyr for de bruddene på meldeplikten som avdekkes.

På bakgrunn av en konkret helhetsvurdering av saken har Konkurransetilsynet fattet slik vedtak:

Nor Tekstilservice AS ilegges et overtredelsesgebyr på 20 000 – tjue tusen – kroner for overtredelse av meldeplikten i konkurranseloven § 18 første ledd i forbindelse med erverv av alle aksjene i Esp Vaskeri AS, jf. § 29 første ledd bokstav a.

² Forskrift 22. august 2005 nr. 909 om utmåling og lempning av overtredelsesgebyr

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

Vedtaket om overtredelsesgebyr er tvangsgrunnlag for utlegg, jf. konkurranse-loven § 29 fjerde ledd. Ifølge samme bestemmelse kan et vedtak om overtredelsesgebyr ikke påklages. Nor Tekstilservice AS kan imidlertid gå til søksmål mot staten for å prøve vedtaket. Dersom Nor Tekstilservice AS bringer saken inn for domstolene, vil tvangskraften suspenderes. Ved et eventuelt søksmål kan retten prøve alle sider av saken, og tvistemålsloven gjelder så langt den passer.