

Arntzen de Besche Advokatfirma

Postboks 2734 Solli
0204 Oslo

Deres ref.:

Vår ref.: 2005/1643 - 6
MAB KAWO 410.1

Saksbeh.:

Dato: 2. mai 2006

■ Vedtak - Bolthouse Holding Corp - konkurranse-loven § 29 jf. § 18 - overtredelsesgebyr

Vedtak V2006-104

Det vises til Konkurransetilsynets varsel om overtredelsesgebyr av 10. februar 2006, som følge av for sent innkommet melding om foretakssammenslutning. Konkurransetilsynet har ikke mottatt merknader til varselet.

I henhold til konkurranse-loven § 18 første ledd¹ skal 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.

I forskrift av 28. april 2004² § 2 er virkeområdet for den alminnelige meldeplikten innskrenket. Meldeplikten gjelder bare dersom de involverte foretakene har en samlet årlig omsetning i Norge over 20 millioner kroner. Transaksjonen vil likevel ikke være meldepliktig dersom bare ett av de involverte foretakene har en årlig omsetning i Norge over 5 millioner kroner.

Meldeplikten påhviler det selskap som overtar kontroll over det ervervede foretak, jf. konkurranse-loven § 18 første ledd. Det legges derfor til grunn at den meldepliktige i denne saken er Bolthouse Holding Corp.

Konkurransetilsynet kan med hjemmel i konkurranse-loven § 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.

Vi har fått opplyst at avtalen om ervervet ble inngått 10. oktober 2005. Konkurransetilsynet legger derfor til grunn at dette er tidspunktet for endelig avtale. De involverte foretakene har videre en omsetning som overstiger terskelen i meldepliktsforskriften og transaksjonen er derfor meldepliktig.

Melding om transaksjonen ble mottatt av Konkurransetilsynet 21. november 2005, i underkant av 6 uker etter at endelig avtale forelå. Melding ble inngitt på eget initiativ uten forutgående påpekning fra Konkurransetilsynet.

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

² Forskrift om melding av foretakssammenslutninger mv. 28. april 2004 nr. 673

Konkurransetilsynet legger til grunn at det objektivt sett foreligger brudd på meldeplikten og at også 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 for Konkurransetilsynet å gjennomføre eventuelle inngrep.

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 2005³.

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. Bruddet på meldeplikten i denne saken er derfor å anse som en mindre grov overtredelse av konkurranseloven. Det vises videre til at melding ble inngitt på eget initiativ.

Meldeplikten fremkommer imidlertid klart av lovverket, helt uavhengig av om aktørene forventer at Konkurransetilsynet vil gripe inn eller ikke. Det er videre lagt vekt på at Bolthouse Holding Corp. hadde en omsetning i Norge i 2004 på USD [⁴], tilsvarende NOK [⁵]. I tillegg er det lagt vekt på at meldingen er inngitt i underkant av 6 uker etter at endelig avtale ble inngått. Ved fastsettelse av overtredelsesgebyrets størrelse er det også sett hen til at overtredelsesgebyret bør ha en preventiv effekt.

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

Bolthouse Holding Corp. ilegges et overtredelsesgebyr på 45 000 – førtifem tusen – kroner for overtredelse av meldeplikten i konkurranseloven § 18 første ledd i forbindelse med erverv av Wm. Bolthouse Farms Inc., 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. **2. juli 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. Bolthouse Holding Corp. kan imidlertid gå til søksmål mot staten for å prøve vedtaket. Dersom Bolthouse Holding Corp. 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.

³ Forskrift 22. august 2005 nr. 909 om utmåling og lempning av overtredelsesgebyr

⁴ Opplysninger unntatt offentlighet med hjemmel i offentlighetsloven § 5 a jf. forvaltningsloven § 13 første ledd nr. 2.

⁵ Opplysninger unntatt offentlighet med hjemmel i offentlighetsloven § 5 a jf. forvaltningsloven § 13 første ledd nr. 2.