

Deloitte Advokatfirma DA

Postboks 6013 Postterminalen
5892 Bergen

Deres ref.:

Vår ref.: 2005/1410 - 29
MAB AGHE 571

Saksbeh.:

Dato: 2. mai 2006

■ Vedtak - Nor Tekstilservice Drift AS - konkurranse-loven § 29 jf. § 18 - overtredelsesgebyr

Vedtak V2006 - 107

Det vises Konkurransetilsynets varsel om overtredelsesgebyr av 10. februar 2006 som følge av for sent innsendt melding om foretakssammenslutning. Konkurransetilsynet har ikke mottatt merknader til varselet, men melder her i brev av 16. januar 2006 kommentert spørsmålet om overtredelsesgebyr.

I brev av 16. januar 2006 er det blant annet vist til at alminnelig melding ble inngitt relativt kort tid etter at endelig avtale ble inngått. Melder hevder videre at det er sannsynlig at det foreligger mange foretakssammenslutninger som ikke blir meldt eller som meldes for sent hvor Konkurransetilsynet ikke illegger overtredelsesgebyr. Det er videre anført at Nor Tekstilservice Drift AS har brukt store ressurser med å gi opplysninger til tilsynet i forbindelse med oppkjøpet, og at disse kostnadene har vært bortkastede da tilsynet ikke har funnet grunn til å iverksette inngrep.

I henhold til konkurranse-loven § 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.

Reglene om meldeplikt er nærmere fastsatt i forskrift av 28. april 2004.² Her fremgår det at foretakssammenslutninger hvor de involverte foretakene har en samlet omsetning i Norge over 20 millioner kroner, med mindre bare ett av de involverte foretakene har en årlig omsetning i Norge over 5 millioner kroner, er meldepliktige etter konkurranse-loven.

Konkurransetilsynet kan med hjemmel i konkurranse-loven § 29 første ledd bokstav a, jf. tredje ledd første punktum, illegge foretak overtredelsesgebyr ved forsettlig eller uaktsom overtredelse av den alminnelige meldeplikten etter § 18 første ledd.

Det fremgår av meldingen at endelig avtale ble inngått 2. oktober 2005. Det fremgår av avtalens ordlyd at virksomheten ble overtatt 1. oktober 2005. Konkurransetilsynet legger derfor til grunn at meldeplikten inntrådte senest 1. oktober 2005. Transaksjonen ble meldt til Konkurransetilsynet ved telefaks datert 14. oktober 2005, ca to uker etter overtakelse av kontroll. De involverte foretakene har

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

videre en omsetning som overstiger terskelen i meldepliktsforskriften og transaksjonen er derfor meldepliktig.

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.

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.

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. Det er videre lagt vekt på at konkurransetilsynet ikke har funnet grunnlag for å fatte vedtak om inngrep etter konkurranseloven § 16. Bruddet på meldeplikten i denne saken er derfor å anse som en mindre grov overtredelse av konkurranseloven.

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 det her dreier seg om selskap som i henhold til opplysninger mottatt av melder hadde en omsetning på kr 280 millioner i 2005. Ved fastsettelse av overtredelsesgebyrets størrelse er det også sett hen til at overtredelsesgebyret bør ha en preventiv effekt.

Konkurransetilsynet kan ikke se at de forhold som er anført av Nor Tekstilservice Drift AS i brev av 16. januar 2006 vil kunne medføre fritak for gebyr eller lavere gebyr enn det som Konkurransetilsynet har kommet frem til og som er varslet.

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

Nor Tekstilservice Drift AS ilegges et overtredelsesgebyr på 20 000 – tjue tusen – kroner for overtredelse av meldeplikten i konkurranseloven § 18 første ledd i forbindelse med erverv av Rentex 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. **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. Nor Tekstilservice Drift AS kan imidlertid gå til søksmål mot staten for å prøve vedtaket. Dersom Nor Tekstilservice Drift 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.

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