

Wiersholm, Mellbye & Bech Advokatfirmaet AS

Postboks 1400 Vika
0115 Oslo

Deres ref.:

Vår ref.: 2005/1589 - 8
MAB KAWO 410.1

Saksbeh.:

Dato: 2. mai 2006

■ **Vedtak - NG Meny Innland AS - konkurranseloven § 29 jf. § 18 – overtredelsesgebyr**

Vedtak V2006-114

Det vises til Konkurransetilsynets varsel om overtredelsesgebyr av 24. mars 2006, som følge av for sent innkommet melding 2005 vedrørende NG Meny Innland AS' oppkjøp av henholdsvis 100 prosent av aksjene i FF Mat AS og 16 prosent av aksjene i Arnfinn Evensen AS. Som følge av kjøp av aksjene i Arnfinn Evensen AS vil melder øke sin eierandel til 65. Det oppnås således kontroll. Konkurransetilsynet har ikke mottatt merknader til varselet.

I henhold til konkurranseloven § 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.

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.

Kjøpsavtalene er signert henholdsvis 1. og 20. april 2005. Konkurransetilsynet legger til grunn at dette er tidspunktene for endelig avtale. De involverte foretakene har videre en omsetning som overstiger terskelen i meldepliktsforskriften og transaksjonene er derfor meldepliktig.

Transaksjonene ble meldt til Konkurransetilsynet 29. november og 9. desember 2005, omkring 8 måneder etter at endelig avtale var inngått. Melding om kjøpet av FF Mat AS ble først inngitt etter at Konkurransetilsynet i brev av 14. november 2005 hadde påpekt overfor NG Meny Innland AS at

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

alminnelig melding ikke var innsendt. Melding om kjøp av aksjer i Arnfinn Evensen AS ble inngitt av 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.

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 transaksjonene i de foreliggende saker ikke hatt negative konsekvenser for konkurransen. Det er ikke pålagt fullstendig melding, og det er ikke truffet vedtak om inngrep i henhold til konkurranseloven § 16. Bruddet på meldeplikten i denne saken er derfor å anse som mindre grove overtredelser av konkurranseloven. Det er ved utmålingen av overtredelsesgebyret tatt hensyn til at foretakets omsetning er relativt liten.

Meldeplikten fremkommer imidlertid klart av lovverket, helt uavhengig av om aktørene forventer at Konkurransetilsynet vil gripe inn eller ikke. Ved fastsettelsen av overtredelsesgebyret er det lagt vekt på at det foreligger to brudd på meldeplikten. Det er videre lagt vekt på at det gikk nærmere åtte måneder fra endelig avtale ble inngått til alminnelig melding ble inngitt. Ervervet av FF Mat AS ble først meldt etter at Konkurransetilsynet oppdaget i Brønnøysundregisteret at ervervet var gjennomført. 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:

NG Meny Innland AS ilegges et overtredelsesgebyr på 30 000 – tretti tusen - kroner for overtredelse av konkurranseloven § 18 første ledd i forbindelse med oppkjøpet av 100 prosent av aksjene i FF Mat AS og overtakelse av kontroll i Arnfinn Evensen 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. NG Meny Innland AS kan imidlertid gå til søksmål mot staten for å prøve vedtaket. Dersom NG Meny Innland 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 lemping av overtredelsesgebyr

