

Ole Kr. Ertsvik AS

Postboks 4155
8089 Bodø

Deres ref.:

Vår ref.: 2005/1484 - 33
MAB AGHE 571

Saksbeh.:

Dato: 2. mai 2006

■ Vedtak - Ole Kr. Ertsvik AS - konkurranseloven § 29 jf. § 18 - overtredelsesgebyr

Vedtak 2006 - 120

Det vises til Konkurransetilsynets varsel om overtredelsesgebyr av 10. februar 2006 som følge av for sent innsendt melding om foretakssammenslutning. Frist for å inngi merknader til varselet var fastsatt til 3. mars 2006. Konkurransetilsynet har ikke mottatt merknader til varselet utover at det i den alminnelige meldingen er opplyst at melder hadde misforstått reglene om meldeplikt, og at melder i utgangspunktet trodde at oppkjøpet ikke var meldepliktig.

For ordens skyld opplyses at etter at alminnelig melding ble inngitt den 28. oktober 2005, ble Ole Kr. Ertsvik AS pålagt fullstendig melding den 18. november 2005. Konkurransetilsynet har imidlertid ikke funnet grunn til å fatte vedtak om inngrep i saken.

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.

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.

Avtalen om overdragelse av 80 prosent av aksjene i Hålogaland Vaskeri AS ble signert av kjøper 11. april 2005 og av selger 20. april 2005. Det legges således til grunn at meldeplikten inntrådte senest 20. april 2005.

Transaksjonen ble meldt til Konkurransetilsynet 28. oktober 2005, i overkant av 6 måneder etter at endelig avtale forelå. Melding ble inngitt på eget initiativ uten forutgående påpekning fra Konkurransetilsynet.

På bakgrunn av at konsernet Ole Kr. Ertsvik AS, hvor Ole Kr. Ertsvik AS er morselskap, hadde en omsetning på over NOK 50 millioner i 2004 er det klart at oppkjøpet er meldepliktig. Det vises i denne sammenheng til § 2 første og tredje ledd i forskrift om melding av foretakssammenslutninger

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

mv². Konkurransetilsynet kan ikke se at de påberopte forhold tilsier at det ikke kan ilegges overtredelsesgebyr i saken.

Konkurransetilsynet legger til grunn at det objektivt sett foreligger brudd på meldeplikten og at også de subjektive vilkår for ilegging av overtredelsesgebyr er oppfylt. Plikten til å innlevere alminnelig melding fremkommer klart av lovverket. Det vil derfor som det klare utgangspunkt være uaktsomt av et selskap å ikke ha innrettet seg slik at plikten overholdes. Subjektiv skyld vil derfor foreligge med mindre det foreligger spesielle forhold i saken. Melders anførsel om at fristoversittelsen skyldes en misforståelse kan i denne sammenheng ikke tillegges vekt.

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 2005.

Ved utmålingen av overtredelsesgebyr i denne saken har tilsynet i tillegg lagt vekt på at alminnelig melding ble inngitt på eget initiativ, og at melder har en relativt begrenset omsetning. Det er videre lagt vekt på at Konkurransetilsynet ikke har funnet grunnlag for å fatte vedtak om inngrep i saken. 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 vises videre til at det gikk relativt lang tid fra det forelå endelig avtale før oppkjøpet ble meldt til Konkurransetilsynet. 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:

Ole Kr. Ertsvik AS ilegges et overtredelsesgebyr på 20 000 – tjue tusen - kroner for overtredelse av meldeplikten i konkurranseloven § 18 første ledd i forbindelse med kjøp av 80 prosent av aksjene i Hålogaland Vaskeri 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. Ole Kr. Ertsvik AS kan imidlertid gå til søksmål mot staten for å prøve vedtaket. Dersom Ole Kr. Ertsvik 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.

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