

Coop Møre

Serviceboks 10
6025 Ålesund

Deres ref.:

Vår ref.: 2006/26 - 7
MAB KAWO 410.1

Saksbeh.:

Dato: 2. mai 2006

■ Vedtak - Coop Møre BA - konkurranseloven § 29 jf. § 18 - overtredelsesgebyr

Vedtak V2006-98

Det vises til konkurransetilsynet varsel om overtredelsesgebyr av 10. februar 2006 til Coop Møre BA (Coop Møre) som følge av for sent innsendt melding om foretakssammenslutning.

Ved brev av 20. februar 2006 innga Coop Møre merknader til varselet. Det anføres blant annet at Coop Møre ikke var klar over at fusjonen var meldepliktig ettersom den ikke på noen måte påvirker markedskonsentrasjonen. I tillegg bør gebyret ta høyde for at inntjeningen i bransjen er lav. Et minimumsgebyr vil ifølge Coop Møre i høyeste grad virke preventivt.

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. De involverte foretakene i foreliggende sak har en omsetning som overstiger terskelen i meldepliktsforskriften og transaksjonen er derfor meldepliktig.

Meldeplikten påhviler partene i fusjonen, jf. konkurranseloven § 18 første ledd, slik at både Coop Møre BA og Coop Stordalen BA var ansvarlige for at fusjonen ble meldt. Det legges til grunn at fusjonen nå er gjennomført slik at den ansvarlige for overtredelsesgebyr for brudd på meldeplikten er det fusjonerte foretaket.

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.

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

Ifølge meldingen er fusjonsavtalen undertegnet 30. november 2005, og godkjent på lagenes styre- og årsmøte henholdsvis 27. oktober og 30. november 2005. Konkurransetilsynet legger derfor til grunn at tidspunktet for endelig avtale var 30. november 2005. Transaksjonen ble meldt til Konkurransetilsynet den 5. januar 2006, nærmere 5 uker etter at endelig avtale var inngått. Melding 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. 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. Det at den meldepliktige ikke var klar over at en transaksjon som har liten konkurransemessig betydning også er meldepliktig etter konkurranseloven er ikke tilstrekkelig til å anta at det ikke foreligger uaktsomhet.

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 transaksjonen 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 er også lagt vekt på at melding ble inngitt på eget initiativ. Coop Møres anførsel om at transaksjonen hadde liten konkurransemessig betydning er således tatt hensyn til ved utmålingen av gebyret.

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 meldingen samlet hadde en omsetning på ca 559 millioner kroner i 2004, og at meldingen kom inn nærmere 5 uker etter at endelig avtale var inngått. Ved fastsettelse av overtredelsesgebyrets størrelse er det også sett hen til at overtredelsesgebyret bør ha en preventiv effekt. Melders anførsel om at inntjeningen i bransjen er lav er uten betydning i denne vurderingen.

Konkurransetilsynet kan ikke se at de forhold som er anført av Coop Møre i brev av 20. februar 2006 vil kunne innebære fritak for gebyr eller lavere gebyr enn det som Konkurransetilsynet har kommet frem til.

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

Coop Møre BA ilegges et overtredelsesgebyr på 45 000 – førtifem tusen - kroner for overtredelse av konkurranseloven § 18 første ledd i forbindelse med fusjon med Coop Stordal BA, 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 innbetales til Konkurransetilsynets konto nr. 7694.05.00245.

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



Vedtaket om overtredelsesgebyr er tvangsgrunnlag for utlegg, jf. konkurranseloven § 29 fjerde ledd. Ifølge samme bestemmelse kan et vedtak om overtredelsesgebyr ikke påklages. Coop Møre BA kan imidlertid gå til søksmål mot staten for å prøve vedtaket. Dersom Coop Møre BA 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.