

■ Vedtak - Abeo AS - konkurranseloven § 29 jf. § 18 - overtredelsesgebyr

Vedtak V2006 - 420

Det vises til Konkurransetilsynets varsel om overtredelsesgebyr av 15. juni 2006 som følge av for sent innsendt melding om foretakssammenslutning.

Ved brev av 11. juli 2006 har Abeo AS inngitt merknader til varselet. Det vises til at årsaken til at meldingen ikke ble innsendt umiddelbart etter at vedtak om oppkjøp ble fattet var intern kommunikasjonssvikt og at den ansvarlige ikke var klar over at melding måtte sendes umiddelbart. Det vises videre til at målselskapet, Addcom Innovation, hadde en lav omsetning i 2005, og at fusjonen dermed ikke hadde negative konsekvenser for konkurransen.

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 en fusjon, jf. konkurranseloven § 18 første ledd, slik at både Abeo AS og Addcom Innovation var ansvarlige for at fusjonen ble meldt. Det legges til grunn at fusjonen nå er gjennomført, slik at den ansvarlige for overtredelsesgebyret er Abeo AS.

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.

Etter det opplyste ble endelig avtale om fusjonen inngått den 22. desember 2005. Konkurransetilsynet legger derfor til grunn at meldeplikten inntrådte på dette tidspunkt.

Konkurransetilsynet mottok melding om transaksjonen den 15. februar, omtrent 8 uker etter at endelig avtale forelå. Melding ble først inngitt etter at Konkurransetilsynet i brev av 9. februar 2006 hadde gjort oppmerksom på meldeplikten.

Konkurransetilsynet legger til grunn at det objektivt sett foreligger brudd på meldeplikten og at også de subjektive vilkår for ileggelse av overtredelsesgebyr er oppfylt. Meldeplikten fremgår

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

klart av lovverket. Det vil derfor som det klare utgangspunkt være uaktsomt av et selskap å ikke innrette seg slik at plikten overholdes. Skyldkravet vil derfor anses oppfylt med mindre det foreligger helt spesiell forhold i saken. Melders anførsel om at overtredelsesgebyr må frafalles da overtredelsen skyldes interne forhold kan derfor ikke tillegges vekt i denne sammenheng.

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 synes oppkjøpet i dette tilfellet ikke å ha 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. Ved utmålingen av overtredelsesgebyret er det videre tatt hensyn til at omsetningen til foretakene var relativt lav i 2005.

Meldeplikten fremkommer imidlertid klart av lovverket. Den gjelder uavhengig av om aktørene forventer at Konkurransetilsynet vil gripe inn eller ikke. Ved fastsettelsen av overtredelsesgebyret er det lagt vekt på at det gikk ca 8 uker fra kontroll ble overtatt til alminnelig melding ble inngitt. Det er videre lagt vekt på at ervervet av Addcom Innovation AS først ble meldt etter at Konkurransetilsynet hadde påpekt dette. Ved fastsettelse av overtredelsesgebyrets størrelse er det også sett hen til at overtredelsesgebyret bør ha en preventiv effekt.

På bakgrunn av en konkret helhetsvurdering fatter Konkurransetilsynet følgende vedtak:

Abeo AS ilegges et overtredelsesgebyr på kr 20 000 - tjue tusen - kroner for overtredelse av meldeplikten i konkurranseloven § 18 første ledd i forbindelse med fusjon med Addcom Innovation AS, jf konkurranseloven § 29 første ledd bokstav a.

Overtredelsesgebyret forfaller i henhold til konkurranseloven § 29 fjerde ledd annet punktum til betaling to måneder etter vedtak er fattet, dvs **6. desember 2006**. Beløpet innbetales på Konkurransetilsynets kontonummer: **7694.05.00245**.

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

