

Wiersholm, Mellbye & Bech Advokatfirma AS

Postboks 1400  
0115 Oslo

Deres ref.: MHA-  
60205

Vår ref.: 2006/343 - 9  
MAB VEMA 455.1

Saksbeh.:

Dato: 05.10.2006

## ■ **Vedtak - ContiTech Transportbandsysteme GmbH og Conveyor Belt Systems Phoenix Gumiipari Kft - konkurranseloven § 29, jf. § 18 - overtredelsesgebyr**

### **Vedtak V2006 - 497**

Det vises til Konkurransetilsynets varsel om overtredelsesgebyr av 19. juni 2006 som følge av for sent innsendt melding om foretakssammenslutning.

I brev av 4. april 2006 har partene anført at det ikke bør ilegges overtredelsesgebyr i saken. Det er blant annet vist til at kjøperne er utenlandske foretak og at reglene i Norge er annerledes enn i andre land. Videre anføres at omsetningstallene for Roulund Tech AS i Norge for 2005 forelå relativt sent, slik at det gikk en stund før melderne var klare over at terskelverdien for meldeplikten var overskredet. Det er opplyst at så snart melderne ble klare over meldeplikten, gjorde de det som var nødvendig for å inngi meldingen raskest mulig. Konkurransetilsynet har ikke mottatt ytterligere kommentarer fra partene etter at varselet ble sendt.

I henhold til konkurranseloven § 18 første ledd<sup>1</sup> 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 2004<sup>2</sup> § 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. Ved erverv av kontroll skal omsetningen til alle foretak i samme konsern som de ervervende foretak tas med ved beregningen av årlig omsetning. De involverte foretakene i foreliggende sak har en omsetning som overstiger terskelen i meldepliktsforskriften og transaksjonen er derfor meldepliktig.

Meldeplikten påhviler de selskapene som overtar kontroll over det ervervede foretaket, jf. konkurranseloven § 18 første ledd. Meldepliktig i denne saken var således ContiTech Transportbandsysteme GmbH og Conveyor Belt Systems Phoenix Gumiipari Kft.

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

<sup>2</sup> Forskrift om melding av foretakssammenslutninger mv. 28. april 2004 nr. 673

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 forelå endelig avtale 13. februar 2006. Konkurransetilsynet legger derfor til grunn at meldeplikten inntrådte på dette tidspunktet.

Den 21. februar, i overkant av 1 uke etter endelig avtale forelå, mottok Konkurransetilsynet et brev der det ble informert om at oppkjøpet var foretatt og at melding var på vei. Konkurransetilsynet mottok imidlertid først alminnelig melding om transaksjonen den 3. mars 2006, i overkant av 2 uker etter at endelig avtale forelå. Meldingen ble inngitt på 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. Meldernes anførsler om det her dreier seg om utenlandske foretak, og at melderne først etter inngåelse av oppkjøpsavtalen ble klar over meldeplikten 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.<sup>3</sup>

Slik Konkurransetilsynet vurderer det har oppkjøpet 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. Ved utmålingen av overtredelsesgebyret er det tatt hensyn til at meldingen ble inngitt på eget initiativ relativt kort tid etter at endelig avtale forelå. Ved utmålingen er det videre lagt vekt på at [...] <sup>4</sup>.

Meldeplikten fremkommer imidlertid klart av lovverket, helt uavhengig av om aktørene forventer at Konkurransetilsynet vil gripe inn eller ikke. Ved fastsettelse av overtredelsesgebyrets størrelse er det også sett hen til at overtredelsesgebyret bør ha en preventiv effekt. Konkurransetilsynet kan for øvrig ikke se at anførselene i brev av 4. april 2006 kan føre til fritak eller lavere gebyr enn det som framgår av varselet.

På bakgrunn av en konkret helhetsvurdering fatter Konkurransetilsynet følgende vedtak:

**ContiTech Transportbandsysteme GmbH og Conveyor Belt Systems Phoenix Gumiipari Kft ilegges in solidum et overtredelsesgebyr på 10 000 – ti tusen – kroner for overtredelse av meldeplikten i konkurranseloven § 18 første ledd i forbindelse med erverv av del av virksomhet i Roulund Tech AS, jf. § 29 første ledd bokstav a.**

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

<sup>3</sup> Forskrift 22. august 2005 nr. 909 om utmåling og lempning av overtredelsesgebyr

<sup>4</sup> Opplysninger unntatt offentlighet med hjemmel i offentlighetsloven § 5a, jf forvaltningsloven § 13 første ledd nr 2.



Vedtaket om overtredelsesgebyr er tvangsgrunnlag for utlegg, jf konkurranseloven § 29 fjerde ledd. Ifølge samme bestemmelse kan et vedtak om overtredelsesgebyr ikke påklages. ContiTech Transportbandsysteme GmbH og Conveyor Belt Systems Phoenix Gumiipari Kft kan imidlertid gå til søksmål mot staten for å prøve vedtaket. Dersom ContiTech Transportbandsysteme GmbH og Conveyor Belt Systems Phoenix Gumiipari Kft 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.