

■ Vedtak - Felleskjøpet Trondheim BA - konkurranse-loven § 29 jf. § 18 - overtredelsesgebyr

Vedtak V2006 - 500

Konkurransetilsynet viser til varsel om overtredelsesgebyr av henholdsvis 22. mai 2006 og 21. juni 2006 som følge av for sent innsendt melding om foretakssammenslutning.

Ved brev av 7. juli 2006 har Felleskjøpet Trondheim BA (FKT) inngitt merknader til Konkurransetilsynets varsel. Det anføres for det første at tidspunktet for endelig avtale er 10. mars 2006, ikke 6. februar 2006 slik Konkurransetilsynet har lagt til grunn. Derne-st anføres det at det oppkjøpte selskapet har lav omsetning [...]¹. Sett hen til den lave omsetningen til det oppkjøpte selskapet anfører melder at det varslede overtredelsesgebyret er urime-lig høyt.

I henhold til konkurranse-loven § 18 første ledd² 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. Dette innebærer at dersom FKT inngikk endelig avtale før de overtok aksjene, er det førstnevnte tidspunkt som utløser meldeplikt.

I forskrift av 28. april 2004³ § 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 har en omsetning som overstiger terskelen i meldepliktsforskriften og transaksjonen er derfor meldepliktig.

Konkurransetilsynet kan med hjemmel i konkurranse-loven § 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 kjøpsavtalen undertegnet 6. februar 2006. Konkurransetilsynet legger således til grunn at dette er tidspunktet for endelig avtale.

Transaksjonen ble meldt til Konkurransetilsynet 6. april 2006, 2 måneder etter at endelig avtale var inngått. Melders anførsel om at overtakelse først fant sted 10. mars 2006 endrer ikke denne vurderingen ettersom meldeplikten utløses på tidspunktet for endelig avtale. Melding om foretakssammenslutningen ble videre inngitt på eget initiativ uten forutgående påpekning fra Konkurransetilsynet.

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

¹ Opplysninger unntatt offentlighet med hjemmel i offentlighetsloven § 5a jf. forvaltningsloven § 13 første ledd nr. 2

² Lov 5. mars 2004 nr. 12 om konkurranse mellom foretak og kontroll med foretakssammenslutninger.

³ Forskrift om melding av foretakssammenslutninger mv. 28. april 2004 nr. 673.

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 2005⁴.

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 meldingen ble inngitt på eget initiativ.

Meldeplikten fremkommer imidlertid klart av lovverket, helt uavhengig av om aktørene forventer at Konkurransetilsynet vil gripe inn eller ikke. Ved fastsettelsen av overtredelsesgebyrets størrelse er det lagt vekt på at FKT etter det opplyste hadde en omsetning på 2 509 MNOK i 2005. Det er videre lagt vekt på at det gikk 2 måneder fra endelig avtale ble inngått til alminnelig melding ble inngitt. 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 de forhold som er anført av melder i brev av 7. juli 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 fatter Konkurransetilsynet følgende vedtak:

Felleskjøpet Trondheim BA ilegges et overtredelsesgebyr på 60 000 – seksti tusen – kroner for overtredelse av meldeplikten i konkurranseloven § 18 første ledd i forbindelse med oppkjøpet av 100 prosent av aksjene i Narvik Hagesenter 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. **6. desember 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. Felleskjøpet Trondheim BA kan imidlertid gå til søksmål mot staten for å prøve vedtaket. Dersom Felleskjøpet Trondheim 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.

⁴ Forskrift 22. august 2005 nr. 909 om utmåling og lempning av overtredelsesgebyr.