

Deres ref.:

Vår ref.: 2006/974 - 5
MAB MARY 545.6

Saksbeh.:

Dato: 06.10.2006

■ Warehouse Holding AS - konkurranseloven § 29 jf. § 18 - vedtak om overtredelsesgebyr

Vedtak V2006 - 505

Det vises til Konkurransetilsynets varsel om overtredelsesgebyr av 13. juni 2006 som følge av for sent innsendt melding om foretakssammenslutning. Det er ikke innkommet merknader til varselet.

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.

I den foreliggende sak innebar foretakssammenslutningen at Warehouse Holding AS ervervet 100 prosent av aksjene i selskapene Peter Møllersvei 15, Grorudhagen ANS og Professor Birkelandsvei 15 AS. Avtalene ble inngått henholdsvis 15. desember 2005, 26. januar 2006 og 21. mars 2006.

Foretaket Peter Møllersvei 15 hadde på tidspunktet for ervervet ikke en omsetning som oversteg terskelen i meldepliktforskriften og denne transaksjonen er således ikke meldepliktig. De øvrige transaksjonene er meldepliktige.

Meldeplikten påhviler det selskap som overtar kontroll over det ervervede foretak, jf. konkurranseloven § 18 første ledd. Meldepliktig i denne saken var således Warehouse Holding 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 forelå endelig avtale mellom Warehouse Holding AS og Grorudhagen ANS 26. januar 2006, mens endelig avtale mellom Warehouse Holding AS og Professor Birkelandsvei 15 AS forelå 21. mars 2006. Konkurransetilsynet legger derfor til grunn at meldeplikten inntrådte henholdsvis 26. januar 2006 og 21. mars 2006.

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

Konkurransetilsynet mottok melding om transaksjonene den 22. mai 2006, henholdsvis fire og to måneder etter at endelig avtale forelå. Melding 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.

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 meldingen ble inngitt på eget initiativ og at omsetningen til melder var relativt lav i 2005.

Meldeplikten fremkommer imidlertid klart av lovverket, helt uavhengig av om aktørene forventer at Konkurransetilsynet vil gripe inn eller ikke. Ved fastsettelsen av overtredelsesgebyret er det lagt vekt på at det foreligger to brudd på meldeplikten. Det er videre lagt vekt på at det gikk henholdsvis to og fire 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.

På bakgrunn av en konkret helhetsvurdering av saken fatter Konkurransetilsynet slikt vedtak:

Warehouse Holding AS ilegges et overtredelsesgebyr på 20 000 – tyvetusen – kroner for overtredelse av meldeplikten i konkurranseloven § 18 første ledd i forbindelse med erverv av samtlige aksjer i Grorudhagen ANS og Professor Birkelandsvei 15 AS, jf. § 29 første ledd bokstav a.

Overtredelsesgebyret forfaller til betaling to måneder etter at vedtaket er fattet, dvs.

6. desember 2006, jf. konkurranseloven § 29 fjerde ledd annet punktum. 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. Warehouse Holding AS kan imidlertid gå til søksmål mot staten for å prøve vedtaket. Dersom Warehouse Holding 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