



Ræder Advokatfirma
Trond Sanfelt
Postboks 2944 Solli
0230 OSLO

Deres ref.:

Vår ref.: 2010/352
MAB kaam 411.2

Dato: 17.02.2011

Avgjørelse A2011-4 - Konkurranseloven § 12 jmf § 11 - Avslag på anmodning om å gripe inn mot Tine SA

- (1) Konkurransetilsynet viser til klage 22. april 2010 ("klagen") fra ASKO Norge ASA ("Asko") hvor det gjøres gjeldende at Tine SA ("Tine") har brutt konkurranseloven § 11.

Sakens bakgrunn

- (2) Klagen gjelder mulig forretningsnektelse fra Tine BA ("Tine"). Ifølge klager nekter Tine å levere flytende meieriprodukter til Asko, noe som gjør det umulig for Asko å konkurrere med Tines grossistvirksomhet om en kontrakt om levering av flytende meieriprodukter til Forsvaret.
- (3) Asko driver engrosvirksomhet over hele landet gjennom 14 regionale datterselskaper. Gjennom sin virksomhet tilbyr selskapet et bredt utvalg av mat- og drikkevarer, blant annet til storhusholdingskunder. Selskapet er eiet av Norgesgruppen ASA.
- (4) Tine er et meieriselskap som leverer meieriprodukter til kunder i dagligvare- industri- og storhusholdningsmarkedet. Selskapet er aktiv på råvare-, produksjon- og distribusjonsleddet i verdikjeden for meieriprodukter. For flytende meieriprodukter har Tine en integrert produksjons- og distribusjonsstruktur, som blant annet innebærer at flytende meierivarer direktdistribueres til dagligvarebutikker og storhusholdninger.

- (5) Det fremgår av klagen at Forsvaret våren 2010 utlyste en anbudskonkurranse¹ om levering av flytende meieriprodukter. Anbudskonkurransen omfattet ca. 80 varelinjer med samlet årlig innkjøpsverdi på rundt 15 millioner kroner. Både Tine og Asko ble invitert til å delta i konkurransen. Frist for å levere inn anbud til Forsvaret var 13. april 2010. På bakgrunn av dette henvendte Asko seg til Tine 19. mars 2010 med anmodning om å få et tilbud på leveranser av de aktuelle varene. 7. april 2010 mottok Asko en e-post fra Tine med beskjed om at ”med bakgrunn i de løsninger vi har for våre kunder på storhusholdningsmarkedet ikke vil kunne imøtekomme Deres ønske”.
- (6) I klagen anfører Asko at Tine, gjennom sitt avslag på Askos anmodning, utilbørlig utnytter sin dominerende stilling i strid med konkurranseloven § 11. Da Forsvaret alt hadde igangsatt konkurransen og et løfte om leveranse angivelig var nødvendig for å kunne gi tilbud, begjærte Asko midlertidig vedtak om pålegg om levering jf. konkurranseloven § 12 fjerde ledd. Denne begjæringen ble avslått av Konkurransetilsynet 12. mai 2010, med den begrunnelse at tilsynet ikke kunne se at det forelå tilstrekkelig fare for at konkurransen ville utsettes for varig og uopprettelig skade som følge av at det ikke fattes midlertidig vedtak om leveranse på kommersielle vilkår.
- (7) I brev fra Asko 28. mai 2010 fremkommer det at Tine har inngått leveranseavtalen med Forsvaret i konkurransen Asko, etter det opplyste, ble forhindret deltakelse i. Asko begjærte i den forbindelse at Konkurransetilsynet, i medhold av konkurranseloven § 12 første ledd, i tillegg skulle pålegge Tine å fristille Forsvaret fra leveranseavtalen.
- (8) Konkurransetilsynet har i anledning saksbehandlingen sendt ut spørsmålsbrev til Tine 22. juli 2010 og til Asko 22. oktober 2010. Tilsynet har mottatt svar fra begge parter.

Konkurransetilsynets vurdering

- (9) Konkurransetilsynet kan pålegge foretak eller sammenslutninger av foretak som overtrer forbudene i konkurranseloven § 10 og § 11 å bringe overtredelsen til opphør, jf. Konkurranseloven § 12 første ledd. Konkurransetilsynet mottar svært mange henvendelser om påståtte overtredelser av konkurranseloven § 10 og § 11. Konkurransetilsynet har ikke ressurser til å realitetsbehandle alle disse henvendelsene, og har adgang til å avslå en anmodning om påbud om opphør på bakgrunn av en prioritetsvurdering, jf. konkurranseloven § 12 tredje ledd. Konkurransetilsynet har således en betydelig skjønnsmessig adgang til å prioritere sine ressurser og derved hvilke saker det finner hensiktsmessig å ta opp til behandling.
- (10) Konkurransetilsynet har etter en konkret helhetsvurdering ikke funnet grunnlag for å prioritere ytterligere ressurser til videre behandling av saken. I denne vurderingen har tilsynet sett hen til sakens omfang, betydning og de ressurser som vil være påkrevd for å kunne ta endelig stilling til hvorvidt konkurranselovens forbudsbestemmelser er overtrådt. Tilsynet har i vurderingen også sett hen til den betydelige saksmengden som for tiden er til behandling.
- (11) Konkurransetilsynet gjør oppmerksom på at personer/foretak som mener seg rammet av en overtredelse i strid med konkurranseloven § 10 og § 11 selv kan forfølge forholdet ved å reise sak for domstolene. Klager er således ikke avhengig av at Konkurransetilsynet involverer seg i saken og eventuelt griper inn for å kunne beskytte seg mot en overtredelse.

¹ Konkurransen med forhandling uten forutgående kunngjøring med hjemmel i Forskrift om offentlige anskaffelser § 14-1 bokstav b.

- (12) Konkurransetilsynet er, til tross for beslutningen om ikke å prioritere ytterligere ressurser til å forfølge denne saken, takknemlig for å motta henvendelser som kan bidra til å øke tilsynets markedskunnskap.
- (13) Avgjørelsen kan påklages innen tre uker, jf. konkurranseloven § 12 tredje ledd. En eventuell klage stiles til Fornyings- og administrasjonsdepartementet, men sendes til Konkurransetilsynet.

Med hilsen

Gjermund Nese (e.f.)
seksjonsleder

Katrine Amdam
rådgiver

Kopi til:
Wiersholm, Mellbye & Bech Advokatfirma AS PO.Box 1400 Vika 0115 OSLO

Mottakere:
Ræder Advokatfirma Postboks 2944 Solli 0230 OSLO