

Actus AS
Roy Nylander
Ryenstubben 2
0679 OSLO

Deres ref.:

Vår ref.: 2008/1037
MAB AMST 548.1

Dato: 23.04.2010

Avgjørelse A2010-14 - konkurranseloven § 12 jf. §§ 10 og 11 - avslag på anmodning om å gripe inn mot NHO Service

Konkurransetilsynet viser til brev av 22. september 2008, mottatt av tilsynet 25. november 2008, hvor Actus AS klager inn NHO Service for brudd på konkurranseloven §§ 10 og 11.

Sakens bakgrunn

Konkurransetilsynet mottok høsten 2008 klage fra Actus AS (Actus) vedrørende et notat datert 21. august 2008 fra NHO Service.

Actus driver rådgivning blant annet innen renholdstjenester ved å bistå i forbindelse med konkurranseutsetting av renholdsavtaler. Actus bistår kunden i hele anskaffelsesprosessen frem til beslutningstidspunktet for valg av leverandør.

NHO Service er servicenæringens landsforening i Næringslivets Hovedorganisasjon. Næringslivets Hovedorganisasjon er den største interesseorganisasjonen for bedrifter i Norge.

Ovennevnte notat var sendt ut til daglige ledere i NHO Service sine medlemsbedrifter innen renholdsbransjen. Notatet inneholder blant annet en oppfordring om å avstå fra å delta i anbudskonkurranser som Actus og tilsvarende firma er involvert i.

Den 14. oktober 2008 sendte NHO Service ut et nytt notat til sine medlemsbedrifter som moderer uttalelsene i notatet av 21. august 2008.

Klager har anført at notat av 21. august 2008 innebærer en overtredelse av konkurranseloven¹ §§ 10 og 11.

Konkurransetilsynet hadde i august 2009 møte med NHO Service i sakens anledning. Møte med Actus ble avholdt i oktober 2009. I januar 2010 ble det gitt pålegg til Actus om å gi opplysninger som ledd i tilsynets saksbehandling.

Konkurransetilsynets vurdering

Konkurranseloven § 10 forbyr enhver avtale, beslutning eller samordnet opptreden mellom foretak som har til formål eller virkning å hindre, innskrenke eller vri konkurransen. Også beslutninger truffet av sammenslutninger av foretak, typisk bransjeorganisasjoner, omfattes av bestemmelsen.

¹ Lov av 5. mars 2004 nr. 12 om konkurranse mellom foretak og kontroll med foretakssammenslutninger (konkurranseloven)



Tilsynet har lagt til grunn at NHO Service er en bransjeorganisasjon og at de innklagede aktiviteter, herunder notatet av 21. august 2008, er å anse som en beslutning truffet av en sammenslutning av foretak i relasjon til konkurranseloven § 10. Spørsmålet er etter dette om aktivitetene har hatt som formål eller virkning å begrense konkurransen merkbart.

På generelt grunnlag vil beslutninger truffet av en bransjeorganisasjon om koordinering av markedsadferd kunne utgjøre en formålsovertredelse i strid med konkurranseloven § 10. Etter en konkret vurdering, basert på den mottatte dokumentasjonen samt øvrig informasjon innhentet fra partene, har tilsynet kommet til at spørsmålet om det foreligger en formålsovertredelse er beheftet med så vidt mye tvil at det ikke er grunnlag for å forfølge saken videre på dette grunnlag.

Konkurransetilsynet har videre vurdert hvorvidt aktivitetene har hatt en konkurransebegrensende virkning i strid med konkurranseloven § 10. Det har ikke latt seg dokumentere at potensielle kunder har avstått fra å benytte seg av Actus sine tjenester blant annet som følge av notatet fra 21. august 2008. Det foreligger heller ikke dokumentasjon som tilsier at NHO Service sine medlemsbedrifter har avstått fra å delta i konkurranser arrangert av Actus som følge av notatet. Tilsynet har på denne bakgrunn ikke kunnet påvise at notatet har hatt en konkurransebegrensende virkning, og har derfor ikke funnet grunnlag for å forfølge saken videre etter konkurranseloven § 10.

Konkurransetilsynet har på bakgrunn av de vurderinger som er redegjort for over heller ikke funnet grunnlag for å forfølge saken med hjemmel i § 11.

Avgjørelsen kan påklages innen tre uker, jf. konkurranseloven § 12 tredje ledd. En eventuell klage stiles til Fornyings- og administrasjonsdepartementet, men sendes til Konkurransetilsynet.

Konkurransetilsynet gjør for øvrig oppmerksom på at personer som mener seg rammet av en overtredelse i strid med konkurranseloven §§ 10 og 11, selv kan forfølge saken ved å reise sak for domstolene. Man er således ikke avhengig av at Konkurransetilsynet involverer seg og eventuelt griper inn i saken, for å beskytte seg mot en overtredelse.

Med hilsen

Eivind Stage (e.f.)
seksjonsleder

Anne Marthe Storetvedt
rådgiver

Kopi til:
NHO Service Postboks 5473 Majorstuen 0303 OSLO

Mottakere:
Actus AS Ryenstubben 2 0679 OSLO