

Wikborg Rein & Co

Postboks 1513 Vika
0117 Oslo

Deres ref.:

Vår ref.: 2005/952
MAB AGHE 452.3

Saksbeh.:

Dato: 20. desember 2005

■ **Validus AS - konkurranseloven § 29 jf. § 18 - vedtak om overtredelsesgebyr**

Vedtak V2005-25

Det vises til Konkurransetilsynets varsel om overtredelsesgebyr av 8. november 2005, som følge av for sent innsendt melding om foretakssammenslutning. Ettersom Konkurransetilsynet ikke hadde mottatt merknader til vårt varsel fra Validus AS (Validus) innen fristen ble det tatt kontakt med Validus' advokat Wikborg, Rein og Co (Wikborg) per telefon 1. desember 2005. I telefonsamtalen mellom Konkurransetilsynets Kaja Wølneberg og Wikborgs Christine Finbak ble det bekreftet at Validus ikke hadde noen synspunkter på tilsynets varsel om overtredelsesgebyr. Konkurransetilsynet legger derfor til grunn at Validus ikke bestrider varselet.

I henhold til konkurranseloven¹ § 18 første ledd skal Konkurransetilsynet informeres om foretakssammenslutninger ved en alminnelig melding senest når endelig avtale er inngått eller kontroll er overtatt. En avtale er endelig når alle nødvendige avtalerettslige og selskapsrettslige forhold er på plass. Dersom faktisk kontroll overtas før endelig avtale er inngått, er det førstnevnte tidspunkt som utløser meldeplikt.

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.

Ifølge punkt 3 i alminnelig melding fra Validus AS ble det 18. februar 2005 inngått en avtale med Nora V. Hidle og Thomas R. Dyrnes (selgerne) om kjøp av 34 prosent av aksjene i Alternativ Mat AS. [*]² Konkurransetilsynet legger derfor til grunn at 18. februar 2005 er tidspunktet for endelig avtale.

Transaksjonen ble meldt til Konkurransetilsynet i alminnelig melding datert 5. juli 2005, nesten 5 måneder etter at endelig avtale forelå. Meldeplikten for foretakssammenslutninger ble innført ved

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

² Opplysninger unntatt fra offentlighet i medhold av offentlighetsloven § 5a, jf forvaltningsloven § 13 første ledd nr. 2

konkurranselovens ikrafttredelse 1. mai 2004. På det tidspunkt endelig avtale forelå i denne saken hadde meldeplikten dermed eksistert i 9 måneder.

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 tilsynet skal kunne føre kontroll med markedskonsentrasjoner. Manglende melding gjør det vanskelig for tilsynet 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.

Utmåling av overtredelsesgebyr ved brudd på meldeplikten vil bero på en konkret helhetsvurdering i den enkelte sak. 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 av 22. august 2005 nr. 0909.

I begynnelsen av juli i år varslet tilsynet for første gang ileggelse av overtredelsesgebyr for fire tilfeller av brudd på meldeplikten. I disse sakene ble det ilagt overtredelsesgebyr på kr 10 000,- som etter Konkurransetilsynets oppfatning normalt må anses å utgjøre et minimumsgebyr. I vurderingen av gebyrets størrelse ble det i disse sakene lagt vekt på at reglene om meldeplikt var relativt nye og at det var de første sakene om overtredelsesgebyr for brudd på meldeplikten.

Foreliggende sak gjelder også brudd på meldeplikten før 1. juli 2005, og det er her tale om en alminnelig melding som er innkommet kort tid etter at tilsynet har etablert praksis med å sanksjonere brudd på meldeplikten. Konkurransetilsynet finner derfor etter en helhetsvurdering at overtredelsesgebyret i denne saken fastsettes til samme beløpet som de øvrige sakene om brudd på meldeplikten før 1. juli 2005.

På denne bakgrunn og med hjemmel i konkurranseloven § 29, har Konkurransetilsynet fattet følgende vedtak:

Validus AS ilegges et overtredelsesgebyr på 10 000 – ti tusen – kroner for overtredelse av meldeplikten i konkurranseloven § 18 første ledd i forbindelse med ervervet av 34 prosent av aksjene i Alternativ Mat AS og avtalene som ble inngått i forbindelse med ervervet, 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. **20. februar 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. Validus kan imidlertid gå til søksmål mot staten for å prøve vedtaket. Dersom Validus går til slikt søksmål vil tvangskraften suspenderes. Ved et eventuelt søksmål kan retten prøve alle sider av saken, og tvistemålsloven gjelder så langt den passer.