

Thommessen Krefting Greve Lund AS
Thomas Sando
Postboks 1484 Vika
0116 Oslo

Deres ref.:

Vår ref.: 2007/463 - 6
MAB KALA 411.1

Saksbeh.: Karin Stakkestad Laastad Dato: 26. juni 2007

■ Vedtak V2007-16 - Spis Norge AS - konkurranseloven § 29 jf. § 18 - overtredelsesgebyr

Det vises til Konkurransetilsynets varsel om overtredelsesgebyr av 31. mai 2007, som følge av for sent innkommet melding om foretakssammenslutninger. Spis Norge AS har i brev av 5. juni 2007 meddelt at de ikke har kommentarer til varselet.

I henhold til konkurranseloven¹ § 18 første ledd 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 50 millioner kroner. Transaksjonen vil likevel ikke være meldepliktig dersom bare ett av de involverte foretakene har en årlig omsetning i Norge over 20 millioner kroner. De involverte foretakene i foreliggende sak har en omsetning som overstiger terskelen i meldepliktsforskriften og transaksjonen er derfor meldepliktig.

Meldeplikten påhviler det selskap som overtar kontroll over de ervervede foretakene, jf. konkurranseloven § 18 første ledd. Meldepliktig i denne saken var således SPIS Norge 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 ble endelig avtale om foretakssammenslutningene inngått 21. juli, 21. august og 31. oktober 2006. Konkurransetilsynet legger derfor til grunn at meldeplikten inntrådte på nevnte tidspunkter. Transaksjonene ble meldt til Konkurransetilsynet den 3. mai 2007, i overkant av 6, 8 og 9 måneder etter at endelig avtale var inngått. Melding om transaksjonene ble inngitt på eget initiativ.

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

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

² Forskrift av 28. april 2004 nr. 673 om melding av foretakssammenslutninger mv.

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 2005.³

Slik Konkurransetilsynet vurderer det synes transaksjonene i de foreliggende saker ikke å ha hatt negative konsekvenser for konkurransen. Det er ikke pålagt fullstendig melding, og det er ikke truffet vedtak om inngrep i henhold til konkurranseloven § 16. Melding om transaksjonene ble også inngitt på eget initiativ.

På den annen side fremkommer meldeplikten 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 tre brudd på meldeplikten. Det er videre lagt vekt på at det her dreier seg om et selskap som i henhold til meldingen samlet hadde en omsetning på cirka []⁴ kroner i 2006, og at det gikk mellom 6 og 9 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 har Konkurransetilsynet fattet slik vedtak:

Spis Norge AS ilegges et overtredelsesgebyr på 85 000 – åttifemtusen – kroner for overtredelse av konkurranseloven § 18 første ledd i forbindelse med oppkjøp av deler av virksomhetene i Slaktehuset Eidsmo Dullum AS, Midt-Norge Slakteri AS og Norsk Spekemat 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. 26. august 2007. 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. Spis Norge AS kan imidlertid gå til søksmål mot staten for å prøve vedtaket. Dersom Spis Norge 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.

Med hilsen

Jostein Skaar (e.f.)
avdelingsdirektør

Kaja Wølneberg
seniorrådgiver

³ Forskrift av 22. august 2005 nr. 909 om utmåling og lemping av overtredelsesgebyr

⁴ Unntatt offentlighet med hjemmel i offentlighetsloven § 5a, jfr. forvaltningsloven § 13 første ledd nr. 2.