



Advokatfirmaet Schødt DA
v/ Reidar Smedsvig
P.b. 440
4002 Stavanger

Deres ref.:

Vår ref.: 2007/390 - 10
MAB ANES 473.8

Dato: 23.10. 2007

■ **Vedtak - V 2007- 26 - Sørco AS, Maritime Systems AS og Nemo Engineering AS - konkurranseloven § 29 jf. § 18 – overtredelsesgebyr**

Konkurransetilsynet viser til varsel om overtredelsesgebyr av 3. juli 2007 som følge av for sent innsendt melding vedrørende følgende transaksjoner:

- Sørco AS ervervelse av Optimum Produksjon AS
- Sørco AS ervervelse av Leirvik Module Technology AS
- Maritime System AS ervervelse av TB Automasjon AS
- Nemo Engineering AS ervervelse av Haatec

Konkurransetilsynet har ikke mottatt merknader til varselet. De merknadene som ble inngitt i forkant av varselet, er kommentert i tilsynets brev av 3. juli 2007.

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 meldepliktforskriften og transaksjonen er derfor meldepliktig.

Meldeplikten påhviler det selskap som overtar kontroll over det ervervede foretak, jf. konkurranseloven § 18 første ledd. Meldepliktig i denne saken var således Sørco AS, Maritime System AS og Nemo Engineering AS.

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

² Forskrift av 28. april 2004 nr. 674 om melding av foretakssammenslutninger mv.

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.

Den 30. april 2007 mottok Konkurransetilsynet fem alminnelige meldinger fra henholdsvis Nemo Holding AS, Maritime Systems AS, Nemo Engineering AS og Sørco AS hvor det informeres om følgende tidspunkt for overtakelse av kontroll i fem målselskap:

Navn på kjøper	Navn på målselskap	Avtaledato	Måneder for sent
Nemo Holding AS	Nemo Engineering AS	08.07.2004	33
Maritime Systems AS	TB Automasjon AS	06. – 08. 2005	20 – 22
Nemo Engineering AS	Haatech AS	22.12.2005	16
Sørco AS	Optimum Production AS	22.12.2005	16
Sørco AS	Leirvik Module Technology AS	15.01.2006	15

Konkurransetilsynet legger derfor til grunn at meldeplikten inntrådte senest på de ovennevnte tidspunkter. Meldingene 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. Plikten til å innlevere alminnelig melding fremkommer klart av lovverket. Det vil derfor som det klare utgangspunkt være uaktsomt av et selskap å ikke ha innrettet seg slik at plikten overholdes. Subjektiv skyld vil derfor foreligge med mindre det foreligger spesielle forhold i saken.

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 et eventuelt 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 oppkjøpene 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. Det er videre lagt vekt på at flere av de meldepliktige selskapene hadde en relativt lav omsetning i 2005. Ved utmålingen av overtredelsesgebyret er det videre tatt hensyn til at de alminnelige meldingene ble inngitt på eget initiativ.

Meldeplikten fremkommer imidlertid klart av lovverket, helt uavhengig av om aktørene forventer at Konkurransetilsynet vil gripe inn eller ikke. Ved utmålingen er det lagt vekt på at alle meldingene ble inngitt over ett år etter at meldeplikten inntrådte. Det er videre lagt vekt på at det foreligger fire brudd på meldeplikten. Konkurransetilsynet iverksatte sanksjonering av brudd på meldeplikten i 2005 og har således sett bort fra overtredelsen som skjedde i 2004. Ved fastsettelse av overtredelsesgebyrets størrelse er det sett hen til at overtredelsesgebyret bør ha en preventiv effekt.

Konkurransetilsynet har sett de fire overtredelsene i sammenheng, og det enkelte foretak er ilagt et lavere overtredelsesgebyr enn en separat utmåling ville medført. Det ilegges et samlet overtredelsesgebyr på kroner 45.000 fordelt med kroner 10.000 på henholdsvis Nemo Engineering

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



AS og Maritime System AS og kroner 25.000 på Sørco Holding AS som er ansvarlig for to overtredelser.

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

Maritime Systems AS, Nemo Engineering AS og Sørco AS ilegges overtredelsesgebyr på 45 000 – førtifem tusen – kroner, for overtredelse av meldeplikten i konkurranseloven § 18 første ledd i forbindelse med erverv av henholdsvis samtlige aksjer i TB Automasjon AS, 51 prosent av aksjene i Haatech AS, 50,1 prosent av aksjene i Optimum Production AS og samtlige aksjer i Leirvik Module Technology AS, jf. § 29 første ledd bokstav a. Beløpet fordeles med 25.000 – tjuefemtusen - kroner på Sørco AS og 10.000 – titusen – kroner på henholdsvis Maritime Systems AS og Nemo Engineering AS.

I henhold til konkurranseloven § 29 fjerde ledd annet punktum forfaller overtredelsesgebyret til betaling to måneder etter at vedtaket er fattet, dvs. 23. desember 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. De meldepliktige foretakene kan imidlertid gå til søksmål mot staten for å prøve vedtaket. Dersom saken bringes 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

Anne Grete Larsen Hestnes
seniorrådgiver