



Thommessen Krefting Greve Lund AS
Advokat Siri Teigum
Postboks 1484 Vika
0116 Oslo

Deres ref.:

Vår ref.: 2004/415
MAB JSOL 524.1

Dato: 07.12.2007

Vedtak V2007-28 - SAS AB (publ.) - omgjøring av overtredelsesgebyr i vedtak V2005-9 - konkurranseskadelig underprising på ruten Oslo - Haugesund

1. Innledning

Konkurransetilsynet ila ved vedtak V2005-9 av 6. juni 2005 (heretter også benevnt "vedtaket") SAS AB (publ.) (heretter "SAS") overtredelsesgebyr på 20 millioner kroner for konkurranseskadelig underprising på ruten Oslo-Haugesund. Det rettslige grunnlaget for vedtaket er konkurranseloven § 29 jf. § 11. Konkurranseloven trådte i kraft 1. mai 2004. Overtredelsen varte fra lovens ikrafttredelse og frem til 13. juni 2004.

SAS brakte vedtaket inn for Oslo tingrett som ved dom 26. juli 2006 opphevet vedtaket. Staten ved Konkurransetilsynet har påanket dommen til Borgarting lagmannsrett. Tingrettsdommen er således ikke rettskraftig.

Konkurransetilsynet har besluttet å omgjøre vedtak V2005-9 slik at det ikke ilegges overtredelsesgebyr, men det fastslås at SAS overtrådte konkurranseloven § 11.

2. Omgjøring av overtredelsesgebyr i vedtak V2005-9

Konkurransetilsynet har ved behandlingen av saken og i vedtak V2005-9 avklart prinsipielle spørsmål relatert til påvisning av konkurranseskadelig underprising i luftfarten som vil ha relevans også for andre næringer. Avklaringene er gjort i forhold til en lovbestemmelse som trådte i kraft 1. mai 2004 og som således var ny i norsk rett da overtredelsen fant sted. Det forelå på dette tidspunktet ikke praksis som fullt ut hadde avklart regelens anvendelse innenfor luftfarten.

I vedtak V2005-9 har Konkurransetilsynet kommet frem til at SAS overtrådte konkurranseloven § 11 ved konkurranseskadelig underprising på ruten Oslo-Haugesund i perioden 1. mai til 13. juni 2004. Denne delen av vedtaket står ved lag og endres ikke av dette omgjøringsvedtaket.

SAS er ikke enig i at det foreligger noen overtredelse av konkurranseloven.

Etter en fornyet samlet vurdering av saken har Konkurransetilsynet funnet at det ikke bør ilegges overtredelsesgebyr i saken. Vurderingen er foretatt på bakgrunn av tingrettsbehandlingen, forberedelsene til lagmannsrettsbehandling og den tid som er gått siden vedtaket ble fattet. Tilsynet har ved den fornyede vurderingen funnet det riktig å legge større vekt på at overtredelsen i denne saken skjedde rett etter lovens ikrafttredelse, at anvendelsen av

konkurranseloven § 11 i luftfarten har reist flere vanskelige spørsmål som ikke tidligere har vært behandlet i praksis og at overtredelsen varte kun noen uker etter lovens ikrafttredelse.

På denne bakgrunn har Konkurransetilsynet besluttet at vedtak V2005-9 punktene 10 (om overtredelsesgebyr) og punkt 11 (vedtakets slutning) oppheves slik at det i stedet for ileggelse av overtredelsesgebyr i vedtakets slutning, fastslås at SAS har overtrådt konkurranseloven § 11.

Det rettslige grunnlaget for å treffe et slikt vedtak er konkurranseloven § 12 første ledd. Bestemmelsen gir etter sin ordlyd Konkurransetilsynet kompetanse til å treffe vedtak om pålegg om opphør. I saker der overtredelsen er opphørt, kan Konkurransetilsynet i stedet fastslå i vedtaket at det har funnet sted overtredelse, jf. Ot. prp. nr. 6 (2003-2004) side 70.

Ved vurderingen av omgjøring av vedtaket har Konkurransetilsynet vektlagt uttalelser i forarbeidene. Det fremgår at det særlig i en overgangsperiode etter at loven trådte i kraft kan være hensiktsmessig å anvende § 12 første ledd fremfor å ilegge overtredelsesgebyr, jf. Ot. prp. nr. 6 (2003-2004) side 70 og NOU 2003: 12 side 67.

Hjemmel for omgjøring er forvaltningsloven § 35 første ledd bokstav a). SAS er informert om omgjøringsvedtaket og forhåndsvarsel kan utelates, jf. forvaltningsloven § 16 tredje ledd bokstav c).

3. Konklusjon

Med hjemmel i forvaltningsloven § 35 første ledd bokstav a) omgjøres vedtak V2005-9 på følgende måte:

- 1) Punktene 10 og 11 oppheves.
- 2) Øvrige deler av vedtaket, dvs. punktene 1-9, opprettholdes.
- 3) Ny slutning blir som følger:

Med hjemmel i konkurranseloven § 12 første ledd jf. konkurranseloven § 11 har Konkurransetilsynet fattet omgjøringsvedtak med slik slutning:

SAS AB (publ.) overtrådte konkurranseloven § 11 ved konkurranseskadelig underprising på ruten Oslo-Haugesund i perioden 1. mai til 13. juni 2004.

I henhold til forvaltningsloven § 29 første ledd kan vedtaket påklages innen 3 uker fra det tidspunktet underretning om vedtaket er kommet frem til parten. Klagen stiles til Fornyings- og administrasjonsdepartementet, men sendes til Konkurransetilsynet.

Med hilsen


Knut Eggum Johansen
konkurransedirektør


Jostein Skaar
avdelingsdirektør