

Nerlien Maszansky AS  
v/Morten Austheim  
Kampengata 18  
0654 Oslo

Deres ref.:

Vår ref.: 2007/825  
MAB KNMA 452.0

Dato: 25.11.2008

## **Vedtak 2008-21 - Nerliens Meszansky AS - Laborel AS - konkurranseloven § 29 jf. § 18 - overtredelsesgebyr**

Konkurransetilsynet viser til varsel om overtredelsesgebyr av 30. september 2008 som følge av for sent innsendt melding vedrørende Nerliens Meszansky AS sitt erverv av samtlige aksjer i Laborel AS.

Konkurransetilsynet har mottatt merknader til varselet i e-post av 14. oktober 2008. Melder påpeker at de rettidig har svart på Konkurransetilsynets forespørsel om informasjon. Varselet gjaldt imidlertid for sent innkommet melding om foretakssammenslutning, og merknaden kan derfor ikke tillegges betydning for foreliggende vedtak.

Konkurranseloven<sup>1</sup> ble endret med virkning fra 1. juli 2008. Endelig avtale ble inngått senest 27. juni 2006, altså før ikrafttredelsen av lovendringene. Det er derfor konkurranseloven § 18 første ledd, slik denne var gjeldende frem til 1. juli 2008, som kommer til anvendelse i foreliggende sak. Det fremgår av bestemmelsen at Konkurransetilsynet skal 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 2004<sup>2</sup> § 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 Nerliens Meszansky 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.

---

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

<sup>2</sup> Forskrift av 28. april 2004 nr. 674 om melding av foretakssammenslutninger mv.

Etter det opplyste ble endelig avtale inngått den 27. juni 2006. Konkurransetilsynet legger derfor til grunn at meldeplikten inntrådte på dette tidspunktet.

Konkurransetilsynet mottok melding om transaksjonen den 16. august 2007, i overkant av ett år etter at endelig avtale forelå. Melding ble først inngitt etter at Konkurransetilsynet i brev av 8. august 2007 hadde gjort oppmerksom på meldeplikten.

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. Konkurransetilsynet har ikke opplysninger som tilsier at det foreligger slike 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.<sup>3</sup>

Slik Konkurransetilsynet vurderer det synes oppkjøpet 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. Ved utmålingen av overtredelsesgebyret er det videre tatt hensyn til at omsetningen til foretaket var relativt lav.

Meldeplikten fremkommer imidlertid 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 gikk i overkant av ett år fra endelig avtale ble inngått til alminnelig melding ble inngitt.

Konkurransetilsynet kan for øvrig ikke se at de forhold som er anført av Nerliens Meszansky AS i e-post av 14. oktober 2008 vil kunne innebære fritak for gebyr eller reduksjon av det gebyr Konkurransetilsynet har kommet frem til.

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

**Nerliens Meszansky AS ilegges et overtredelsesgebyr på 30 000 – trettitusen – kroner for overtredelse av meldeplikten i konkurranseloven § 18 første ledd i forbindelse med erverv av samtlige aksjer i Laborel AS, jf. § 29 første ledd bokstav a.**

I henhold til konkurranseloven § 29 fjerde ledd annet punktum forfaller overtredelsesgebyret til betaling to måneder etter at vedtaket er fattet, dvs. **26. januar 2009**. Beløpet kan innbetales på Konkurransetilsynets konto nr.: **7694.05.00245**.

---

<sup>3</sup> Forskrift av 22. august 2005 nr. 909 om utmåling og lempning av overtredelsesgebyr



Vedtaket om overtredelsesgebyr er tvangsgrunnlag for utlegg, jf. konkurranseloven § 29 fjerde ledd. Ifølge samme bestemmelse kan et vedtak om overtredelsesgebyr ikke påklages. Nerliens Meszansky AS kan imidlertid gå til søksmål mot staten for å prøve vedtaket. Dersom Nerliens Meszansky AS bringer saken inn for domstolene, vil tvangskraften suspenderes. Ved et eventuelt søksmål kan retten prøve alle sider av saken, og tvisteloven<sup>4</sup> gjelder så langt den passer.

Med hilsen

Ingunn Bruvik (e.f.)  
*fung. avdelingsdirektør*

Vegard Aandal  
*fung. seksjonsleder*

---

<sup>4</sup> Lov av 17. juni 2005 nr. 90 om mekling og rettergang i sivile tvister