



Mottaker
Bunnpris I K Lykke AS
Postboks 2431 Sluppen
7005 TRONDHEIM

Deres ref.:

Vår ref.: 2016/0119-18

Saksbehandler: Per-Martin Jensen
Saksansvarlig: Beate Milford Berrefjord

Dato: 22.03.2024

Bunnpris-konsernet - konkurranseloven § 24 - pålegg om opplysningsplikt ved foretakssammenslutninger

Konkurransetilsynet viser til Teams-møte med Christian Lykke og Anders Moe som representerer I.K. Lykke AS (heretter "I. K. Lykke") og I.K. Lykke Eiendom Holding AS (heretter "I.K. Lykke Eiendom Holding").

I samtalen orienterte Konkurransetilsynet om at det er besluttet at opplysningsplikten¹ som i dag påhviler I. K. Lykke, I.K. Lykke Eiendom Holding og samtlige foretak som til enhver tid inngår i samme konsern som, eller er under felles kontroll med disse foretakene (heretter samlet omtalt som "Bunnpris-konsernet"), forlenges. Bunnpris-konsernet vil med dette fortsatt være pålagt opplysningsplikt for alle foretakssammenslutninger og minoritetsserverv Bunnpris-konsernet er involvert i.²

Innholdet i pålegget vil utdypes nedenfor under "Nærmere om opplysningsplikten".

Opplysningsplikten i herværende pålegg vil erstatte opplysningsplikten i pålegg av 31. mars 2022 som per i dag gjelder for Bunnpris-konsernet.

Bakgrunn

Konkurransetilsynet skal forby foretakssammenslutninger som i betydelig grad vil hindre effektiv konkurranse, særlig som et resultat av at en dominerende stilling skapes eller styrkes, jf. konkurranseloven § 16 første ledd. Begrepet "*foretakssammenslutning*" er definert i konkurranseloven § 17.

Konkurranseloven § 18 første og annet ledd pålegger meldeplikt for foretakssammenslutninger dersom de involverte foretak enkeltvis har en årlig omsetning på over 100 millioner kroner, og dersom de involverte foretak har en samlet omsetning på over 1 milliard kroner.

Konkurransetilsynet har imidlertid hjemmel til å pålegge meldeplikt for en foretakssammenslutning under terskelverdiene, dersom tilsynet har rimelig grunn til å anta at konkurransen påvirkes eller dersom andre særlige hensyn tilsier at tilsynet undersøker saken

¹ Pålegg om opplysningsplikt ved foretakssammenslutninger 31. mars 2022.

² Jf. Konkurranseloven § 16 a.

nærmere, jf. konkurranseloven § 18 tredje ledd. Et slikt pålegg kan ikke gis senere enn tre måneder etter at endelig avtale er inngått eller kontroll ervervet.

Videre fremkommer det i konkurranseloven § 16 a at "*Konkurransetilsynet skal forby erverv av andeler i et foretak selv om ervervet ikke fører til kontroll, dersom det i betydelig grad vil hindre effektiv konkurranse, særlig som et resultat av at en dominerende stilling skapes eller styrkes.*" Det er i utgangspunktet ikke meldeplikt for erverv av andeler i et foretak der ervervet ikke fører til kontroll. Konkurransetilsynet kan imidlertid pålegge melding for erverv som nevnt i konkurranseloven § 16 a, jf. konkurranseloven § 18 femte ledd. Et slikt pålegg kan ikke gis senere enn tre måneder etter at endelig avtale om erverv av andeler er inngått.

Konkurransetilsynet har hjemmel til å pålegge opplysningsplikt "*for å kunne utføre sine gjøremål etter loven*", jf. konkurranseloven § 24. Ifølge forarbeidene³ kan enhver pålegges en løpende plikt til å opplyse om endringer eller nye forhold. Opplysningsplikten gjelder alle typer saker, herunder kontroll med foretakssammenslutninger.

Bunnpris har siden 11. april 2016 vært underlagt opplysningsplikt for foretakssammenslutninger i dagligvaremarkedet, som faller under terskelverdiene i konkurranseloven §18 første og annet ledd, jf. konkurranseloven § 18 tredje ledd.⁴

Bakgrunnen for opplysningsplikten har gjennom hele perioden vært at Konkurransetilsynet har behov for informasjon om foretakssammenslutninger for å eventuelt kunne gripe inn mot konkurransebegrensende strukturendringer i et allerede konsentrert markedet.

31. mars 2022 ble opplysningsplikten utvidet til å omfatte samtlige foretakssammenslutninger som Bunnpris morselskap, I.K. Lykke var involvert i, enten selv eller gjennom foretak i konsernet. Det samme ble gjort gjeldende for I.K. Lykke Eiendom Holding. Det var tilsynets vurdering at tidligere pålegg om opplysningsplikt ikke fanget opp erverv av betydning for dagligvaremarkedet på en slik måte at tilsynet i tilstrekkelig grad kunne en føre en effektiv og forsvarlig strukturkontroll i dagligvaremarkedet. Det ble i vurderingen blant annet lagt vekt på at under den tiden dagligvarekjedene var pålagt opplysningsplikt, hadde andre foretak i de konsern kjedene tilhører gjennomført erverv som kunne ha hatt betydning for konkurransen i dagligvaremarkedet.

Konkurransetilsynet har vurdert om perioden med opplysningsplikt for Bunnpris-konsernet skal forlenges. I vurderingen har tilsynet særlig sett hen til om det har vært endringer i dagligvaremarkedet som tilsier at opplysningsplikt ikke lenger er nødvendig. Basert en vurdering av at situasjonen i dagligvaremarkedet ikke i betydelig grad er endret siden 2022, har tilsynet kommet til at det fortsatt er nødvendig å innhente opplysninger om foretakssammenslutninger som Bunnpris-konsernet er involvert i. Det følger av dette at det fremdeles er tilsynets vurdering at kjedenes erverv i tilgrensende markeder kan påvirke konkurransen i det norske dagligvaremarkedet.

Konkurransetilsynet understreker at inngåelse av langvarige leieavtaler og overtakelse av leieforhold kan medføre endringer av kontroll, og dermed være å anse som foretakssammenslutninger i konkurranselovens forstand.⁵ Tilsynet vurderer også at erverv av andeler i et foretak ha betydning for konkurransen i dagligvaremarkedet, og finner derfor at også erverv som nevnt i konkurranseloven § 16 a fortsatt skal være omfattet av opplysningsplikten.

³ Ot.prp. nr. 6 (2003-2004) side 144 og 235, og Prop. 75 L (2012-2013) side 72.

⁴ Plikten ble første gang pålagt 4. april 2016 med virkning fra 11. april 2016, og har senere blitt forlenget ved to anledninger, før utvidelsen ved ny forlengelse i 2022. Gjeldende pålegg løper til 31. mars 2024.

⁵ Kommisjonens konsoliderte juridiske meddelelse (2008) OJ C95/1 avsnitt 18 og Konkurransklagenemndas vedtak V05-2021 – 22. desember 2021.

Tilsynet har videre gjort en vurdering av mulige avgrensninger av pålegget, basert på opplysninger mottatt fra Bunnpris-konsernet i perioden 1. april 2022 til 29. februar 2024. Tilsynet har ikke identifisert noen klare muligheter for å avgrense opplysningsplikten for Bunnpris-konsernet, og opplysningsplikten opprettholdes derfor slik den er.

Den lovpålagte meldeplikten etter konkurranseloven § 18 første og annet ledd berøres ikke av opplysningsplikten i dette brev.

Nærmere om opplysningsplikten

Opplysningsplikten gjelder for perioden 1. april 2024 frem til og med 31. mars 2026.

Pålegget om opplysningsplikt gjelder for samtlige foretakssammenslutninger der foretak i Bunnpris-konsernet varig overtar kontroll over eller fusjonerer med ett eller flere andre foretak, jf. konkurranseloven § 17. Pålegget gjelder videre for samtlige minoritetserverv foretatt av Bunnpris-konsernet, jf. konkurranseloven § 16 a.

Det presiseres at opplysningsplikten er begrenset til å omfatte transaksjoner som har virkning eller er egnet til å ha virkning i Norge, jf. konkurranseloven § 5.

Opplysningsplikten er for øvrig avgrenset mot følgende transaksjoner:

- Minoritetserverv av aksjer eller rettigheter i børsnoterte verdipapir, som innebærer at Bunnpris-konsernets andel av aksjer eller rettigheter i det børsnoterte verdipapiret samlet sett ikke overstiger 10 prosent av aksjene, 10 prosent av kapitalen, eller en tilsvarende andel av stemmene i det børsnoterte verdipapiret. For minoritetserverv av aksjer eller rettigheter i børsnoterte verdipapir hvor Bunnpris-konsernets andel av aksjene, kapitalen eller stemmene i det børsnoterte verdipapiret overstiger 10 prosent, er opplysningsplikten avgrenset til erverv som fører til at Bunnpris-konsernets andel av aksjene, kapitalen, eller en tilsvarende andel av stemmene i det børsnoterte verdipapiret overstiger følgende: 15 prosent, 20 prosent, 25 prosent, en tredjedel (1/3), 40 prosent, og 45 prosent.⁶
- Minoritetserverv av aksjer eller rettigheter i unoterte selskap⁷, som innebærer at Bunnpris-konsernets andel av aksjer eller rettigheter i det unoterte selskapet samlet sett ikke overstiger 5 prosent av aksjene, 5 prosent av kapitalen, eller en tilsvarende andel av stemmene i det unoterte selskapet. For minoritetserverv av aksjer eller rettigheter i unoterte selskap hvor Bunnpris-konsernets andel av aksjene, kapitalen eller stemmene i selskapet overstiger 5 prosent, er opplysningsplikten avgrenset til erverv som fører til at Bunnpris-konsernets andel av aksjene, kapitalen eller stemmene i det unoterte selskapet samlet sett overstiger følgende: 10 prosent, 15 prosent, 20 prosent, 25 prosent, en tredjedel (1/3), 40 prosent, og 45 prosent.⁸ Selv om et minoritetserverv er unntatt etter dette punkt, gjelder opplysningsplikten likevel dersom Bunnpris-konsernet erverver, eller får opsjoner, fortrinnsretter, forkjøpsretter eller andre rettigheter til erverv av, noen del av selskapets aktiva.
- Erverv av andeler i rentefond eller investeringer i valutamarkedet.
- Erverv av andeler i passivt forvaltede fond, såkalte indeksfond.
- Erverv av andeler i øvrige fond der ervervet alene eller sammen med eksisterende andeler utgjør mindre enn 10 prosent av kapitalen eller tilsvarende andel av fondet. Selv om et

⁶ For ordens skyld presiseres at kontrollendringer, herunder erverv av felles kontroll eller enekontroll ikke er omfattet av denne begrensningen.

⁷ Herunder omfattes enhver selskapsform, eksempelvis aksjeselskap, allmennaksjeselskap, ansvarlige selskap, kommandittselskap osv.

⁸ For ordens skyld presiseres at kontrollendringer, herunder erverv av felles kontroll eller enekontroll ikke er omfattet av denne begrensningen.

erverv er unntatt etter dette punkt, gjelder opplysningsplikten likevel dersom Bunnpris-konsernet erverver, eller får opsjoner, fortrinnsretter, forkjøpsretter eller andre rettigheter til erverv av, noen del av fondets aktiva.

Opplysningsplikten gjelder videre ikke for følgende foretak:

- Foretak hvor Bunnpris-konsernet kun kan utøve negativ kontroll.
- Foretak hvor Bunnpris-konsernet kan utøve felles kontroll, men hvor Bunnpriskonsernet ikke har tilstrekkelig myndighet til å påse at opplysningsplikten kan oppfylles i tråd med dette pålegget, forutsatt at Bunnpris-konsernet har informert Konkurransetilsynet skriftlig om dette gjennom opplysninger om hvilke(t) foretak det gjelder.

Bunnpris-konsernet plikter å opplyse om foretakssammenslutningen eller minoritetsservervet så snart som mulig og senest innen 3 virkedager etter at endelig avtale er inngått eller kontroll ervervet. Fristen for å inngi opplysningene løper fra det først inntrufne tidspunktet.

Opplysningsplikten innebærer at I.K. Lykke AS, I.K. Lykke Eiendom Holding, eller det aktuelle foretaket i nevnte konsern, skal inngi en beskrivelse av foretakssammenslutningen eller minoritetsservervet, herunder skal det som et minimum angis hvem som er parter og tidspunktet for gjennomføring av foretakssammenslutningen eller minoritetsservervet.

I tilfeller hvor Konkurransetilsynet mottar opplysninger i medhold av gjeldende pålegg vil tilsynet senest innen 15 virkedager etter at opplysningene er mottatt varsle dersom pålegg om meldeplikt etter konkurranseloven § 18 tredje og/eller femte ledd kan være aktuelt.

Konkurransetilsynet anser at opplysningsplikten som pålegges ikke vil være uforholdsmessig overfor Bunnpris-konsernet.

Det gjøres for ordens skyld oppmerksom på at enhver plikter å gi konkurransemyndighetene de opplysninger disse myndighetene krever for å kunne utføre sine gjøremål etter loven, jf. konkurranseloven § 24. Et foretak som unnlater å etterkomme pålegg etter § 24 eller som oversitter frister i slike pålegg kan sanksjoneres med overtredelsesgebyr, jf. konkurranseloven § 29 første ledd bokstav c. Pålegg om å gi opplysninger kan påklages innen tre dager dersom klageren mener å ikke ha plikt eller lovlig tilgang til de opplysninger som det anmodes om, jf. forvaltningsloven § 14. En eventuell klage stiles til Konkurransklagenemnda (KNS), men sendes til Konkurransetilsynet.

Konkurransetilsynet gjør oppmerksom på at forvaltningens saksdokumenter som hovedregel er offentlige, jf. offentleglova § 2 første ledd. Konkurransetilsynet har imidlertid taushetsplikt om drifts- og forretningsforhold som det vil være av konkurransemessig betydning å hemmeligholde av hensyn til den opplysningen angår, jf. offentleglova § 13 og forvaltningsloven § 13 første ledd nr. 2. Heller ikke parter i en sak vil ha krav på å gjøre seg kjent med slike opplysninger, jf. forvaltningsloven § 19.

Opplysninger dere mener skal unntaks offentlighet og partsinnsyn bes merket tydelig.

Spørsmål kan rettes til avdelingsdirektør Beate Berrefjord, tlf 41 25 96 20, epost bmbe@kt.no, eller rådgiver Per-Martin Jensen tlf. 921 66 200, e-post peje@kt.no.

Med hilsen

Beate Milford Berrefjord

avdelingsdirektør

Dokumentet er elektronisk godkjent.