

Advokatfirmaet NorLaw D.A
v/advokat Tore Tøtdal
Pilestredet 57
0350 OSLO

Deres referanse
2005/758 - 9 MAB AGHE 421

Vår referanse
200601918-/TMO

Dato 28. juni 2006

Klage på Konkurransetilsynets avgjørelse A2006-26 - The Sweather Shop Vigdis Design – avslag på anmodning om å gripe inn mot Oslo Sweather Shop AS mfl. – konkurranseloven § 12 jf. §§ 10 og 11

Fornyings- og administrasjonsdepartementet (FAD) viser til klage datert 2. mai 2006 fra Advokatfirmaet NorLaw D.A ved advokat Tore Tøtdal. Tøtdal representerer Vigdis Naur, som er innehaver av enkeltmannsforetaket The Sweather Shop Vigdis Design (Vigdis Design) i ovennevnte sak. Klagen ble oversendt departementet ved Konkurransetilsynets brev av 6. juni 2006.

Tilsynets avgjørelse A2006-26 gjelder avslag på anmodning om å treffe vedtak om opphør overfor Oslo Sweather Shop mfl. med hjemmel i konkurranseloven¹ § 12 første ledd, jf. § 10 om konkurransebegrensende avtaler samt lovens § 11 om utilbørlig utnyttelse av dominerende stilling.

1. Sakens bakgrunn

I brev av 2. juni 2005 og to senere henvendelser² mottok Konkurransetilsynet en anmodning fra advokat Tore Totdal på vegne av Vigdis Design, om å gjøre nødvendige undersøkelser vedrørende et sannsynlig brudd på forbudet i konkurranseloven § 11 om utilbørlig utnyttelse av dominerende stilling. Vigdis Design driver salg av suvenirer og klær fra Cruiseterminalen i Akershusstranda 35 i Oslo. I henvendelsen er det opplyst at det er syv andre butikker innenfor samme lokalitet, som presser leverandører til ikke å levere til Vigdis Design. Leverandørene som er navngitt i denne forbindelse, er Vifa AS og Way Nor AS.

Konkurransetilsynet er videre anmodet om å foreta nødvendige undersøkelser vedrørende brudd på forbudet i konkurranseloven § 10 om konkurransebegrensende avtaler mellom foretak. Det er anført at butikkene på Cruiseterminalen har delt markedet mellom seg, ved å inngå avtaler med hensyn til hvilke butikker som skal ha hvilke varer.

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

² Brev av 29. juni samt 5. september 2005.

Konkurransetilsynets har i avgjørelse (A2006-26) datert 28. februar 2006 vurdert om den påståtte atferden er i strid med forbudet i konkurranseloven § 11. Tilsynet har videre redegjort for vilkårene som må være oppfylt for at § 11 skal komme til anvendelse. Konkurransetilsynet legger til grunn at forholdene som er anført fra Vigdis Design ikke synes å kunne innebære en utilbørlig utnyttelse av dominerende stilling. Tilsynet har foretatt undersøkelser som avdekker at det finnes flere, både større og mindre, leverandører av turistartikler. Det legges derfor til grunn at Vigdis Design ikke vil være avhengig av leveranser fra de to navngitte leverandørene. Konkurransetilsynet mener således at en eventuell leveringsnektelse ikke vil ha slike konkurransebegrensende virkninger som kreves for å rammes av forbudet i konkurranselovens § 11. På denne bakgrunn har tilsynet vanskelig for å se at forbudet i lovens § 11 kommer til anvendelse i denne saken.

Videre har Konkurransetilsynet vurdert om forbudet mot konkurransebegrensende avtaler mellom foretak i konkurranseloven § 10 er overtrådt. Tilsynet har også redegjort for vilkårene som må være oppfylt for at § 10 skal komme til anvendelse. Tilsynet mener, på bakgrunn av mottatte opplysninger samt foretatte undersøkelser, at det er lite sannsynlig at det foreligger en konkurransebegrensende avtale i strid med konkurranseloven § 10. Dette gjelder både i relasjon til den angivelige leveringsnektelsen og de forhold som hevdes å innebære markedsdeling. På denne bakgrunn har Konkurransetilsynet vanskelig for å se at det foreligger et brudd på konkurranseloven § 10.

Etter en samlet vurdering legger Konkurransetilsynet til grunn at det trolig ikke kan konstateres overtredelse av forbudene i konkurranseloven §§ 10 eller 11, og finner derfor ikke grunn til å prioritere ressurser til ytterligere undersøkelser i saken. På denne bakgrunn avslår Konkurransetilsynet anmodningen fra Vigdis Design om å pålegge opphør overfor Oslo Sweater Shop mfl.

I brev av 2. mai 2006 påklages Konkurransetilsynets avgjørelse til FAD. I brev av 6. juni d.å. fremkommer Konkurransetilsynets vurderinger av klagen. Tilsynet legger til grunn at klagen ikke inneholder nye forhold som gir grunnlag for å endre avgjørelsen. På denne bakgrunn opprettholder Konkurransetilsynet sin tidligere konklusjon, og tar ikke klagen til følge.

2. Departementets vurdering og konklusjon

Konkurranseloven § 12 første ledd gir Konkurransetilsynet hjemmel til å pålegge foretak eller sammenslutninger av foretak som overtrer forbudene i loven §§ 10 eller 11 å bringe overtredelsen til opphør. Et slikt pålegg forutsetter således at det foreligger en overtredelse av §§ 10 eller 11. Når Konkurransetilsynet avslår en anmodning om å gi pålegg etter konkurranseloven § 12 første ledd, skal avslaget begrunnes, jf. bestemmelsens tredje ledd. Avslaget kan påklages til departementet.

Vurderingstemaet for departementets klagebehandling etter 12 tredje ledd vil være om tilsynets avgjørelse oppfyller kravene til begrunnelse i konkurranseloven § 12 tredje ledd. Kravet til begrunnelse innebærer at tilsynet i tilstrekkelig grad må redegjøre for hvorfor tilsynet har valgt å avslå å treffe et vedtak etter konkurranseloven § 12.

I foreliggende sak anfører Konkurransetilsynet at det av prioriteringshensyn ikke har valgt å etterforske saken ferdig. Grunnen til dette er at tilsynet på bakgrunn av innledende undersøkelse anser det som lite sannsynlig at forbudene er overtrådt.

Departementet mener at Konkurransetilsynet i tilstrekkelig grad har begrunnet avslaget på anmodningen om å pålegge Oslo Sweather Shop mfl. et påbud om opphør etter konkurranseloven § 12 først ledd. Konkurransetilsynet har redegjort for innholdet i konkurranselovens §§ 10 og 11, og for hvorfor anvendelsen av disse bestemmelser på sakens faktum leder til tilsynets konklusjon om at det er lite sannsynlig at overtredelse foreligger. Videre kan Konkurransetilsynet etter forarbeidene³ til konkurranseloven legge bort saker ut fra prioriteringshensyn. Etter departementets oppfatning synes prioriteringene i foreliggende sak forsvarlige.

Samlet sett mener derfor departementet at tilsynets begrunnelse for å avslå anmodningen fra Vigdis Design er tilstrekkelig til å oppfylle kravene i konkurranseloven § 12 tredje ledd.

På denne bakgrunn har Fornyings- og administrasjonsdepartementet fattet følgende vedtak:

Klagen fra The Sweather Shop Vigdis Design vedrørende Konkurransetilsynets avgjørelse A 2006-26 tas ikke til følge.

Med hilsen

Steinar Undrum (e.f.)
avdelingsdirektør

Therese Motzfeldt
rådgiver

Kopi: Konkurransetilsynet.

³ Se Ot. prp. nr. 6 (2003-2004) pkt. 6.4.6 og 6.6.6 og NOU 2003: 12 pkt. 7.5.2.3.5.