

Mottaker
Nærings- og fiskeridepartementet
Postboks 8090 Dep
0032 OSLO

Deres ref.:

Vår ref.: 2020/0136-2

Saksbehandler: Anne Marthe Storetvedt
Saksansvarlig: Karin Stakkestad Laastad

Dato: 27.03.2020

Høringsuttalelse - forslag til forskrift om unntak fra konkurranseloven som følge av utbrudd av Covid-19

1 Innledning

- (1) Nærings- og fiskeridepartementet (heretter departementet) sendte forslag til forskrift om unntak fra prosessuelle regler i konkurranseloven som følge av utbrudd av Covid-19 på høring 26. mars 2020. Formålet med forskriften er å legge til rette for at konkurransemyndighetenes saksbehandling fungerer på en tilfredsstillende måte også under utbruddet av Covid-19. Forslaget er hjemlet i koronaloven § 2. Frist for å inngi høringsuttalelse er 27. mars 2020 kl. 10.00.
- (2) Konkurransetilsynet er positiv til at departementet foreslår unntak fra enkelte prosessuelle regler – herunder fristene for foretakssammenslutninger i konkurranseloven kap. 4 – som følge av den pågående pandemien.
- (3) Konkurransetilsynet vil nedenfor knytte enkelte kommentarer til utkastet til forskrift samt merknadene til de enkelte bestemmelsene.

2 Forslag til forskriftsbestemmelser og merknader til de enkelte bestemmelsene

2.1 Formålsbestemmelsen

- (4) Departementet foreslår i forskriftens § 1 en formålsbestemmelse som understreker at formålet med forskriften er å gi unntak for enkelte prosessuelle bestemmelser i konkurranseloven i forbindelse med Covid-19 pandemien for å redusere risikoen for alvorlige konsekvenser for næringslivet, forbrukerne og samfunnet for øvrig.
- (5) I merknadene til bestemmelsen fremheves det at pandemien kan ramme konkurransemyndighetenes saksbehandlingskapasitet på ulike måter, og at dette kan redusere myndighetenes kapasitet til å utføre sine samfunnsoppgaver.
- (6) *Konkurransetilsynet* stiller seg positiv til en slik formålsbestemmelse, og understreker at eksempelvis en forlengelse av fristene ved kontroll med foretakssammenslutninger vil være viktig for å redusere faren for alvorlige konsekvenser for næringslivet, forbrukerne og samfunnet for øvrig.

2.2 Forlengelse av frister ved kontroll med foretakssammenslutninger

- (7) *Departementet* foreslår at fristene i konkurranseloven §§ 18 tredje og femte ledd, 20 annet til fjerde ledd og 20 a første og annet ledd forlenges med 15 virkedager fra ikrafttredelsen av forskriften. Videre foreslås det at departementet kan treffe vedtak om ytterligere generell fristutsettelse ved utløpet av 15-dagersfristen.
- (8) Etter *Konkurransetilsynets* oppfatning er det av flere grunner hensiktsmessig å forlenge fristene ved kontroll av foretakssammenslutninger. For det første er det viktig for håndhevelsen av konkurranseloven at tilsynet kan prioritere de oppgaver som tilsynet anser som mest samfunnskritiske under den pågående pandemien. Dette for å hindre alvorlige konsekvenser for både næringslivet, forbrukerne og samfunnet for øvrig. Videre er en forsvarlig behandling av foretakssammenslutninger avhengig av informasjon både fra partene i foretakssammenslutningen, men også fra tredjeparter, herunder kunder og konkurrenter til partene. Det kan i denne forbindelse være tale om omfattende undersøkelser i form av informasjonspålegg, kundeundersøkelser mv., hvor både parter, kunder og konkurrenter samt forbrukere skal høres. Hensett til den særlige situasjonen som Covid-19 pandemien innebærer vil det innenfor gjeldende frister kunne være utfordrende å skaffe til veie slik informasjon både fra parter og tredjeparter. Dette medfører at det i enkeltsaker kan bli krevende å overholde de frister konkurranseloven setter for tilsynets behandling av foretakssammenslutninger, og kan i ytterste konsekvens innebære at tilsynet mister sin inngrepskompetanse dersom konkurranselovens frister oversittes.
- (9) Konkurransetilsynet finner departementets forslag om å forlenge fristene i konkurranselovens kap. 4 med 15 virkedager som formålstjenlig for å imøtekomme noen av de utfordringer som er skissert over, men en slik fristforlengelse vil også kunne ha noen uheldige sider, se punkt 2.4 nedenfor.
- (10) Konkurransetilsynet er positiv til at forlengelsen skal gjelde både saker som allerede er meldt til tilsynet, og for fremtidige saker.
- (11) Konkurransetilsynet oppfatter forslaget slik at alle frister forlenges med 15 virkedager fra det tidspunkt forskriften trer i kraft. Etter tilsynets oppfatning kan det imidlertid oppstå noen tolkningssspørsmål slik forskriften og merknadene nå er utformet. Det kan for eksempel oppstå spørsmål om hvorvidt det er mulig å forlenge frister i en sak flere ganger, eksempelvis om fristen kan utsettes med 15 virkedager både i fase 1 og i fase 2. Alternativt kan det oppstå spørsmål om det som eventuelt gjenstår av en fristforlengelse i fase 1 (eksempelvis dersom tilsynet har fulgt de ordinære fristene i fase 1) kan overføres til fase 2. Etter tilsynets oppfatning vil en klargjøring av merknadene på dette punkt være hensiktsmessig for å skape forutberegnelighet. Disse spørsmålene vil også ha en side til forskriftens varighet, ref. kommentarer nedenfor under punkt 2.4.
- (12) Konkurransetilsynet stiller seg videre positiv til at departementet kan treffe vedtak om ytterligere generell fristutsettelse. Det er imidlertid noe uklart om departementet med dette mener å sikte til tilsynets frister i én konkret sak, eller en generell hjemmel til forlengelse i samtlige saker, ref. bestemmelsens ordlyd. Det er videre noe uklart hvilke formelle prosesser som skal gjelde for slike tilfeller, herunder hvem som eventuelt kan anmode om en slik forlengelse og i hvilken form en slik anmodning skal inngis.
- (13) Konkurransetilsynet er positiv til at departementet i merknadene gir en nærmere redegjørelse for fristutsettelsens rekkevidde. Det bemerkes imidlertid at departementet ved en inkurie synes å ha utelatt henvisning til § 18 tredje ledd som omhandler tilsynets adgang til å pålegge meldeplikt for foretakssammenslutninger som er unntatt fra meldeplikten, samt § 20 a første ledd første punktum som omhandler partenes frist til å klage.

2.3 Unntak fra reglene om Konkurranseskjemenemndas sammensetning i den enkelte sak

- (14) *Departementet* foreslår at Konkurranseskjemenemndas leder skal gis myndighet til å fravike de alminnelige reglene i konkurranseloven § 36 om vilkår for nemndas sammensetning i den enkelte sak. Konkurranseloven § 36 tredje ledd første punktum sier at

Konkurranseskilagenemnda treffer avgjørelser og vedtak i et utvalg på tre medlemmer. Som følge av Covid-19 kan det oppstå situasjoner hvor dette ikke lenger er praktisk mulig.

- (15) Konkurransetilsynet støtter forslaget. Det bemerkes i denne sammenheng at siste punktum i forskriften § 4 bør vurderes endret slik at det tydelig fremgår at drøftelsen med sakens parter og tilsynet bør gjøres før beslutning tas, slik det fremgår av merknadene.

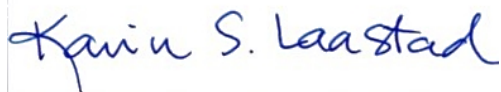
2.4 Varighet

- (16) *Departementet* viser til at koronaloven, som hjemler forskriften, har en varighet på en måned. Videre at det følger av lovens § 4 at forskrifter gitt i medhold av loven faller bort når loven opphører å gjelde. Kongen kan også når som helst oppheve forskriften eller enkeltbestemmelser i denne, dersom det ikke lenger er behov for den.
- (17) *Konkurransetilsynet* finner det noe uklart hvordan bestemmelsen i forskriftens § 2 skal tolkes i lys av denne bestemmelsen, nærmere bestemt hvilke konsekvenser dette vil kunne ha for fristutsettelse som løper i enkeltsaker. Tilsynet mener det bør klargjøres hvilke konsekvenser det vil ha dersom forskriften oppheves mens en forlenget frist fortsatt løper. Tilsvarende problemstillinger kan oppstå dersom forskriften forlenges, jf. kommentarer over under punkt 2.2.
- (18) Hensett til at forskriftens varighet er knyttet til koronalovens varighet, vil dette etter Konkurransetilsynets oppfatning kunne ha noen uheldige sider. I den forbindelse peker tilsynet på at den foreslåtte fristforlengelsen samt eventuelle ytterligere fristforlengelser, kan medføre en viss opphoping av saker etter at forskriften er opphevet. Det vises i denne sammenheng også til at departementet i høringsnotatet bemerker at det vil være en fordel om transaksjoner som ennå ikke er meldt og som ikke haster, utsettes der dette er mulig. Videre er det etter tilsynets oppfatning sannsynlig at det uansett kan oppstå en rekke fusjoner og oppkjøp som en følge av de økonomiske konsekvensene av pandemien, hvilket denne forskriften ikke tar høyde for.

2.5 Ikrafttredelse

- (19) *Departementet* viser til at det fremgår av koronaloven § 4 at forskrifter fastsatt i medhold av § 2 trer i kraft én dag etter at Stortinget er skriftlig meddelt den nye forskriften, med mindre Stortinget opphever forskriften.
- (20) *Konkurransetilsynet* har ikke merknader på dette punkt.

Med hilsen



Karin Stakkestad Laastad (e.f.)
juridisk direktør

| <i>Mottaker</i> | <i>Postadresse</i> | <i>Poststed</i> | <i>Kontakt/e-post</i> |
|----------------------------------|--------------------|--------------------|-----------------------|
| Nærings- og fiskeridepartementet | Postboks 8090 Dep | 0032 OSLO Norge | postmottak@nfd.dep.no |

Kopi til:

| | | | |
|--------------------------------------|-------------------|--------------------|---|
| NFD Nærings- og fiskeridepartementet | Postboks 8090 Dep | 0032 OSLO Norge | Marit-Elisabeth Bolstad meb@nfd.dep.no |
|--------------------------------------|-------------------|--------------------|---|