

Ro Sommernes Advokatfirma DA
Adv. Lars-Erik Oppi
Postboks 1983 Vika
0125 Oslo

Deres ref.:

Vår ref.: 2009/194
MAB HAOK 541.0

Dato: 25.2.2009

Avgjørelse A2009-11 - Forva AS m.fl. - Festival Engros AS, dets konkursbo - konkurranseloven § 19 annet ledd - delvis opphevelse av gjennomføringsforbudet

Konkurransetilsynet viser til anmodning om opphevelse av gjennomføringsforbudet i konkurranseloven¹ § 19 første ledd av 24. februar 2009 i anledning foretakssammenslutning hvor det erverves kontroll over virksomheten i Festival Engros AS, dets konkursbo ("Festival"). I anmodningen er det opplyst at foretakssammenslutningen innebærer at et nystiftet selskap ("NewCo"), eiet indirekte av Handelsbanken (49 prosent) gjennom selskapet Forva AS, og direkte av FLT Holding AS (25,5 prosent) og BKKB Holding AS (25,5 prosent), overtar hoveddelene av aktivaene i selskapet.

Anmodningen om opphevelse av gjennomføringsforbudet i konkurranseloven § 19 første ledd er begrunnet med behovet for å sikre videreføring av virksomheten i Festival, som driver grossistvirksomhet knyttet til interiørartikler til hus og hjem. I anmodningen er det opplyst at konkurs ble åpnet 20. februar 2009. Det er videre opplyst at det ikke er aktuelt for boet å drive virksomheten i Festival videre og at det som følge av dette er behov for blant annet å si opp virksomhetens ansatte. Tilbudet om kjøp av virksomheten i Festival er betinget av at virksomheten videreføres uten avbrudd. I den forbindelse er det ifølge anmodningen helt avgjørende for den videre drift av Festival at kjøperne av virksomheten kan videreføre driften blant annet ved å reansette de ansatte, bekrefte overfor leverandører og kunder at mottatte ordrer leveres, samt ta ordrer på fremtidige leveranser og sette nye varer i bestilling. Videre er det opplyst at ingen av de involverte foretak har kontrollende eierandel i selskaper som direkte konkurrerer med Festival.

Konkurransetilsynet kan med hjemmel i konkurranseloven § 19 annet ledd av eget tiltak oppheve gjennomføringsforbudet i enkeltsaker. Det fremgår av forarbeidene at bestemmelsen en ment som en snever unntakshjemmel som Konkurransetilsynet kan benytte for å håndtere særlige tilfeller.² Ifølge forarbeidene vil det kun være aktuelt å oppheve gjennomføringsforbudet i tilfeller hvor det kan påvises alvorlige konsekvenser for partene eller for samfunnet for øvrig som er en direkte følge av gjennomføringsforbudet. Det er videre presisert at det ikke er tilstrekkelig for opphevelse at gjennomføringsforbudet oppleves som brysomt for partene. Ifølge forarbeidene er praksis fra Europakommisjonen knyttet til den tilsvarende bestemmelsen i Rådforordning nr. 139/2004 om kontroll med foretakssammenslutninger (fusjonsforordningen)³ relevant ved vurderingen av

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

² Ot.prp. nr. 6 (2003-2004) s. 97-98

³ Fusjonsforordningen artikkel 7 nr. 3.



opphøvelse av gjennomføringsforbudet etter konkurranseloven § 19 annet ledd. Praksis fra Kommisjonen viser at terskelen for å gjøre unntak fra gjennomføringsforbudet er meget høy.

Etter en konkret helhetsvurdering har Konkurransetilsynet kommet til at gjennomføringsforbudet delvis kan oppheves i dette tilfellet. Konkurransetilsynet har på denne bakgrunn fattet følgende avgjørelse i medhold av konkurranseloven § 19 annet ledd første punktum:

1. Gjennomføringsforbudet i konkurranseloven § 19 første ledd er ikke til hinder for at Forva AS, FLT Holding AS og BKKB Holding AS kan overta aktivaene i Festival AS, dets konkursbo, herunder de ansatte i selskapet, samt foreta de tiltak som er nødvendige for å sikre forsvarlig drift av virksomheten.
2. Foretakssammenslutningen må meldes til Konkurransetilsynet i samsvar med konkurranseloven § 18 første ledd så snart som mulig og senest én virkedag etter at endelig avtale er inngått eller kontroll overtatt.

Utover unntak som nevnt ovenfor gjelder gjennomføringsforbudet fullt ut. Overtredelse av gjennomføringsforbudet kan medføre overtredelsesgebyr i medhold av konkurranseloven § 29.

Med hilsen

Eivind Stage (e.f.)
seksjonsleder

Hanne Olsen Kjellevold
rådgiver

Mottakere:

Ro Sommernes Advokatfirma DA Postboks 1983 Vika 0125 Oslo