



Advokatfirmaet BA-HR
v/advokat Kristin H. Valla
Postboks 1524
0117 Oslo

Deres ref.:

Vår ref.: 2009/208
MAB RUWI 475.4

Dato: 05.03.2009

Avgjørelse A2009-12 - Blue Power AS - Leggera AS - konkurranseloven § 19 annet ledd - delvis opphevelse av gjennomføringsforbudet

Konkurransetilsynet viser til anmodning i brev av 26. februar 2009 om opphevelse av gjennomføringsforbudet i konkurranseloven § 19¹ i forbindelse med Blue Power AS ("Blue Power") sitt oppkjøp av samtlige aksjer i holdingselskapet Leggera AS ("Leggera"). I anmodningen er det opplyst at Leggera er et holdingselskap som eier 100 prosent av aksjene i Fibo AS ("Fibo") og Eikelund Sør AS. Leggera eies av Sorknes AS (39,3 prosent), Contancia AS (39,3 prosent), Toon Opsal AS (10,7 prosent) og Kajmor AS (10,7 prosent). Aksjekjøpsavtale ble inngått 25. februar 2009.

Konkurransetilsynet anmodet Blue Power om en nærmere redegjørelse for Fibo AS sin finansielle situasjon ved e-post 26. februar 2009 til advokatfirmaet BA-HR ved advokat Kristin Hjelmaas Valla. Tilsynet mottok deretter ytterligere opplysninger fra Blue Power ved e-post av 3. mars 2009. I tillegg har tilsynet innhentet opplysninger vedrørende Fibo gjennom telefonsamtaler med advokat Valla og advokat Thaulow i advokatfirmaet BA-HR 4. mars 2009, samt innhentet opplysninger fra målselskapets bankforbindelse, Svein Erik Johnsen, i DnB NOR.

Det ble innsendt alminnelig melding om foretakssammenslutningen 3. mars 2009 og det vises også til opplysningene i denne.

Blue Power viser i e-posten av 3. mars 2009 til styreprotokoll fra ekstraordinært styremøte i Fibo AS 26. februar 2009, hvor styret vedtok å iverksette utenrettslig gjeldssanering, innføre betalingsstans, samt gå i forhandlinger med kreditorene. Det vises også til en e-post av 3. mars 2009 fra Johan Gerhard Sagberg, styremedlem i Fibo AS, hvor det er opplyst at foretaket er ute av stand til å betjene sine økonomiske forpliktelser som følge av en omfattende omsetningsreduksjon og forfalt gjeld, slik at foretaket sannsynligvis må begjæres konkurs dersom transaksjonen ikke blir gjennomført og likvide midler kan tilføres fra ny eier. Endelig vises det til et brev av 27. februar 2009 fra advokat Røyrvik ved Svensson Nøkleby Advokatfirma ANS til Fibo AS sine kreditorer med begjæring om utenrettslig gjeldsordning.

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

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

at gjennomføringsforbudet oppleves som brysomt for partene. Ifølge forarbeidene er praksis fra Europakommisjonen knyttet til den tilsvarende bestemmelsen i Rådsforordning nr. 139/2004 om kontroll med foretakssammenslutninger (fusjonsforordningen)³ relevant ved vurderingen av opphevelse 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 Blue Power AS overtar aksjene i Leggera AS, samt foretar de tiltak som er nødvendige for å sikre forsvarlig drift av virksomheten i Fibo AS.**

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

Med hilsen

Ingunn Bruvik (e.f.)
seksjonsleder

Rudi Wiers
førstekonsulent

³ Rådsforordning (EF) nr. 139/2004 om kontroll med foretakssammenslutninger (fusjonsforordningen)