

Svensson Nøkleby Advokatfirma ANS
Advokat Ivar Strømsjordet
Postboks 294 Bragernes
3001 DRAMMEN

Deres ref.:

Vår ref.: 2010/293
MAB BMBE 452.2

Dato: 12.04.2010

Avgjørelse A2010/13 – Actavis Lier AS – Inpac AS, dets konkursbo – konkurranseloven § 19 – delvis opphevelse av gjennomføringsforbudet

- (1) Konkurransetilsynet viser til anmodning datert 26. mars 2010 om opphevelse av gjennomføringsforbudet i konkurranseloven¹ § 19 første ledd i anledning foretakssammenslutning mellom Actavis Lier AS og Inpac AS, dets konkursbo (Inpac). Foretakssammenslutningen er p.t. ikke meldt til Konkurransetilsynet. Anmodningen er fremsatt på vegne av Inpac.
- (2) Det fremgår av anmodningen at konkurs ble åpnet i Inpac 16. mars 2010. Etter konkursåpningen har virksomheten etter det opplyste blitt drevet videre på grunnlag av en midlertidig garanti fra Actavis Group HF. Garantien er opplyst å gjelde frem til 15. april 2010.
- (3) Inpac, dets konkursbo, er i forhandlinger med det nyopprettede selskapet Actavis Lier AS om et mulig salg av virksomheten i Inpac. Dersom forhandlingene fører frem tas det sikte på overtakelse av virksomheten 15. april 2010, altså samme dato som den midlertidige garantien for drift løper ut.
- (4) Anmodningen om opphevelse av gjennomføringsforbudet er begrunnet med at en umiddelbar overtakelse etter utløpet av konkursboets driftsperiode er avgjørende for å unngå store tap. Det vises til at drift uten avbrudd er av betydning for avtaler som er kritiske for virksomhetens daglige drift, slik som avtaler med leverandører av varer og tjenester, leverandører av datatjenester, strøm, telefon, og særlig hensynet til selskapets kunder. Den anføres også at det er viktig at råvarer til en verdi av cirka 30 – 40 millioner kroner ikke forringes, samt at en fortsatt tilvirkning av legemidler er viktig for at ikke apotek og sykehus skal slippe opp for varelager. Det er opplyst å være ca. 160 ansatte i den driften som eventuelt skal videreføres.
- (5) Det anføres i anmodningen at en eventuell foretakssammenslutning mellom Actavis Lier AS og Inpac ikke vil føre til eller forsterke en vesentlig begrensning av konkurransen i markedet. Det vises i den forbindelse til at Actavis Norway AS er Inpacs største kunde med 80-90 prosent av omsetningen, og at det derfor ikke vil skje en vesentlig endring på markeds- eller produksiden. Det bemerkes også i anmodningen at Actavis Norway AS eide virksomheten forut for Inpac. Det opplyses dessuten i tilleggsopplysningene mottatt 30. mars 2010 at de involverte selskapene ikke

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



driver overlappende virksomhet. I e-post til Konkurransetilsynet 9. april 2010 opplyses det for Inpacs kunder er fullt mulig å få produktene produsert hos andre kontraktsprodusenter.

- (6) Konkurransetilsynet kan med hjemmel i konkurranseloven § 19 annet ledd av eget tiltak oppheve gjennomføringsforbudet i enkeltsaker. Det fremgår av forarbeidene at bestemmelsen er ment som en snever unntakshjemmel som Konkurransetilsynet kan benytte for å håndtere særlige tilfeller.²
- (7) Ifølge forarbeidene vil det kunne være aktuelt å oppheve gjennomføringsforbudet i tilfeller hvor det kan påvises alvorlige konsekvenser for partene eller for samfunnet for øvrig som en direkte følge av forbudet. 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 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.
- (8) 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.

Gjennomføringsforbudet i konkurranseloven § 19 første ledd er ikke til hinder for at Actavis Lier AS kan overta virksomheten i Inpac AS, dets konkursbo, og foreta de tiltak som er nødvendige for å sikre videre drift av virksomheten.

Kjøper (Actavis Lier AS) må melde foretakssammenslutningen til Konkurransetilsynet i samsvar med konkurranseloven § 18 så snart som mulig og senest en virkedag etter at endelig avtale er inngått eller kontroll overtatt.

- (9) Utover unntak som nevnt ovenfor gjelder gjennomføringsforbudet fullt ut. Overtredelse av gjennomføringsforbudet kan medføre overtredelsesgebyr og straff i medhold av konkurranseloven §§ 29 og 30.
- (10) Konkurransetilsynet presiserer at en delvis opphevelse av gjennomføringsforbudet med hjemmel i konkurranseloven § 19 annet ledd ikke innebærer at det er foretatt en vurdering av foretakssammenslutningen i henhold til bestemmelsene i konkurranseloven §§ 16 flg. Denne vurderingen vil først bli foretatt når alminnelig melding er mottatt.

Med hilsen

Karin Stakkestad Laastad (e.f.)
seksjonsleder

Beate Milford Berrefjord
rådgiver

Kopi:

Actavis Lier AS ved advokat Jon Sjøtil (Advokatfirma Schjødt)

² Ot.prp. nr 6 (2003-2004) s. 97-98.

³ Fusjonsforordningen artikkel 7 nr. 3.



Konkurransetilsynet
Norwegian Competition Authority