



Bull & Co Advokatfirma AS
Advokat Kristine Madsen
Postboks 2583 Solli
0203 OSLO

Deres ref.:

Vår ref.: 2011/456
MAB SIBT 473.4

Dato: 07.06.2011

Avgjørelse A2011-27 – Symfoni Software AS – Rubik Solutions Group AS - konkurranseloven § 19 annet ledd - delvis opphevelse av gjennomføringsforbudet

- (1) Konkurransetilsynet viser til anmodning 3. juni 2011 om unntak fra gjennomføringsforbudet i konkurranseloven § 19 første ledd, i anledning at Symfoni Software AS (heretter "Symfoni") erverver 68,1 prosent av aksjene i Rubik Solutions Group AS (heretter "Rubik"). Det vises også til alminnelig melding om foretakssammenslutning mottatt 3. juni 2011.
- (2) Overtakelsen av aksjene medfører en endring av kontroll, og det foreligger en foretakssammenslutning etter konkurranseloven § 17.
- (3) Anmodningen om unntak fra gjennomføringsforbudet er begrunnet i at Rubik er i en svært anstrengt finansiell situasjon. I følge anmodningen vil det være sannsynlig at Rubik må begjære oppbud dersom Konkurransetilsynet ikke gir et unntak fra gjennomføringsforbudet. Til støtte for dette har Konkurransetilsynet fått seg forelagt årsregnskap for Rubik 2010, P&L og balanse for Rubik per april 2011, Rubiks regnskap per april 2011, samt en oversikt over utestående fordringer og betalingsforpliktelser per 19. mai 2011.
- (4) Det er i anmodningen opplyst at partene ikke har faktisk overlappende virksomhet, ettersom foretakenes tjenester er basert på forskjellige produkter og således ikke er direkte konkurrenter. Melder har også estimert at foretakenes respektive markedsandeler ikke overstiger fem prosent. Melder gjør på denne bakgrunn gjeldende at foretakssammenslutningen ikke vil føre til eller forsterke en vesentlig begrensning av konkurransen.
- (5) Konkurransetilsynet kan med hjemmel i konkurranseloven § 19 annet ledd av eget tiltak gjøre unntak fra gjennomføringsforbudet i enkeltsaker. Det fremgår av forarbeidene at bestemmelsen er ment som en snever unntakshjemmel som Konkurransetilsynet kan benytte for å håndtere særlige tilfeller.¹
- (6) Ifølge forarbeidene vil det kunne være aktuelt å gjøre unntak fra 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 unntak 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)² relevant ved vurderingen av

¹ Ot.prp. nr. 6 (2003-2004) s. 97-98.

² Jf. fusjonsforordningen artikkel 7 nr. 3.

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

- (7) Etter en konkret helhetsvurdering har Konkurransetilsynet kommet til at det kan gjøres delvis unntak fra gjennomføringsforbudet i dette tilfellet. Konkurransetilsynet har på denne bakgrunn fattet følgende avgjørelse etter konkurranseloven § 19 annet ledd første punktum:

Gjennomføringsforbudet i konkurranseloven § 19 første ledd er ikke til hinder for at Symfoni Software AS overtar aksjemajoriteten i Rubik Solutions Group AS, samt foretar de tiltak som er nødvendig for å sikre videre drift av virksomheten.

- (8) Utover unntak som nevnt ovenfor gjelder gjennomføringsforbudet fullt ut. Overtredelse av gjennomføringsforbudet kan medføre overtredelsesgebyr og straff i medhold av konkurranseloven §§ 29 og 30.
- (9) Konkurransetilsynet presiserer at et delvis unntak fra 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.

Med hilsen

Henrik Magnus Lande (e.f.)
seksjonsleder

Silje Bruun Teigen
rådgiver