



Advokatfirmaet Grette
Advokat Thomas Flo Haugaard
Postboks 1397 Vika
0114 OSLO

Deres ref.:

Vår ref.: 2011/747
MAB EICL 432.1

Dato: 04.10.2011

Avgjørelse A2011-42 Moelven Industrier ASA - H-Profil AS / H-Profil Grinder AS - konkurranseloven § 19 - delvis opphevelse av gjennomføringsforbudet

- (1) Konkurransetilsynet viser til brev 27. september 2011 med anmodning om unntak fra gjennomføringsforbudet i konkurranseloven § 19 første ledd, i forbindelse med Moelven Industrier ASA ("Moelven") sitt oppkjøp av H-Profil AS ("H-Profil") og H-Profil Grinder AS ("H-Profil Grinder"). Anmodningen er inntatt som en del av alminnelig melding om foretakssammenslutning mellom samme parter. Videre vises det til epost 30. september 2011 med utfyllende informasjon om oppkjøpet, samt en nærmere redegjørelse knyttet til behovet for unntak fra gjennomføringsforbudet.
- (2) Etter det opplyste innebærer foretakssammenslutningen at Moelven gjennom et datterselskap kjøper driftsløsøre og varelager i konkursboene etter H-Profil og H-Profil Grinder. I tillegg erverves H-Profil sin eiendom på Kirkenær, hvor H-Profil har drevet sin virksomhet, mens det inngås en leiekontrakt for H-Profil Grinder sin eiendom på Grinder, hvor H-Profil Grinder har drevet sin virksomhet. Selger/utleier av eiendommene er Kirkenær Eiendom AS.
- (3) Anmodningen om unntak fra gjennomføringsforbudet er begrunnet med at H-Profil og H-Profil Grinder er under konkursbehandling. Det er opplyst at konkurs ble åpnet den 23. august 2011, etter oppbudsbegjæring fra begge selskapene. Konkursen medfører i følge melder at det er svært vanskelig eller umulig å opprettholde normale leveranser, og at man anser det som sannsynlig at eksisterende kunder vil velge andre leverandører dersom gjennomføring ikke tillates raskere enn 15 virkedager. Dette vil etter melderens oppfatning kunne lede til tapt anseelse i markedet, og gjøre det svært vanskelig og ressurskrevende å gjenoppta normal drift i selskapene.
- (4) Det er for øvrig opplyst at det siden rundt 1. september 2011 har vært begrenset drift i begge selskaper, i regi av konkursdebitor og med økonomisk garanti fra panthaver. Melder angir at panthaver har signalisert at de ikke vil innestå med ytterligere økonomiske garantier dersom overdragelsen ikke kan gjennomføres raskt.
- (5) Melder har videre påpekt at man frykter at nøkkelpersonell vil forsvinne fra virksomheten som følge av den usikre situasjonen som foreligger.
- (6) Det er i den alminnelige meldingen opplyst at foretakssammenslutningen ikke vil ha konkurransemessige implikasjoner. Melder angir i den forbindelse at foretakene ikke har overlappende virksomhet.
- (7) 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

- (8) 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 unntak fra gjennomføringsforbudet etter konkurranseloven § 19 annet ledd. Praksis fra Kommisjonen viser at terskelen for å gjøre unntak fra gjennomføringsforbudet er meget høy.
- (9) Etter en konkret helhetsvurdering i 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 Moelven Industrier AS kan overta ovennevnte virksomhet i H-Profil AS og H-Profil Grinder AS - deres konkursbo – og foreta de tiltak som er nødvendige for å sikre videre drift.

- (10) Utover unntak som nevnt ovenfor gjelder gjennomføringsforbudet fullt ut. Overtredelse av gjennomføringsforbudet kan medføre overtredelsesgebyr og straff i medhold av konkurranseloven §§ 29 og 30.
- (11) 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


Ingrid Kjeldstad Gullaksen (e.f.)
seksjonsleder


Eivind Campbell Lillesveen
førstekonsulent

Mottakere:

Advokatfirmaet Grette Postboks 1397 Vika 0114 OSLO

¹ Ot.prp. nr. 6 (2003-2004) s. 97-98

² Fusjonsforordningen artikkel 7 nr. 3