



Newco AS
Ro Sommernes Advokatfirma DA
Postboks 1983 Vika
0125 OSLO

Deres ref.:

Vår ref.: 2013/0328-3

Dato: 03.05.2013

Avgjørelse A2013-17 - Newco AS - Hellefoss AS og Vafos AS - konkurranseloven § 19 annet ledd - delvis unntak fra gjennomføringsforbudet

- (1) Konkurransetilsynet viser til brev av 29. april 2013 med søknad om unntak fra gjennomføringsforbudet i konkurranseloven¹ § 19 første ledd, i forbindelse med Newco AS (Newco) sitt erverv av virksomheten i Hellefoss AS og Vafos AS (heretter målselskapene). Det vises også til alminnelig melding om foretakssammenslutning mellom samme parter 29. april 2013, samt øvrig kontakt og korrespondanse i anledning saken.
- (2) Bakgrunnen for foretakssammenslutningen og anmodningen om unntak fra gjennomføringsforbudet er at det ble åpnet konkurs i målselskapene 5. april 2013. For å unngå nedleggelse av virksomheten og tap av arbeidsplasser er Newco avhengig av umiddelbart å kunne iverksette nødvendige tiltak for å sikre videre drift i målselskapene. Konkursboene har sagt opp avtalene med samtlige ansatte og Newco er avhengig av å få inngått nye ansettelsesavtaler med en stor del av de tidligere ansatte for å kunne videreføre virksomheten. I tillegg til dette har flere av målselskapenes kunder gitt uttrykk for at de vil avslutte kundeforholdet dersom produksjonen og leveranser ikke gjenopptas innen utløpet av uke 18.
- (3) Anmodningen om unntak er begrunnet med at det er helt avgjørende for Newco at man umiddelbart kan tilby de ansatte nye kontrakter og inngå nye leveranseavtaler med tidligere kunder, da det ellers ikke vil være økonomisk grunnlag for å gjenoppta virksomheten.
- (4) Melder har videre i alminnelig melding om foretakssammenslutningen opplyst at verken Newco eller dets eiere har virksomhet i noen av de markeder som målselskapene hadde før konkursåpningen. Foretakssammenslutningen har således ingen berørte markeder og medfører dermed heller ingen konkurransebegrensninger mellom de involverte foretakene.
- (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.²
- (6) Ifølge forarbeidene vil det kunne være aktuelt å gjøre unntak fra gjennomføringsforbudet i tilfeller for 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 å gjøre unntak at gjennomføringsforbudet oppleves som brysomt av 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 unntak fra gjennomføringsforbudet etter konkurranseloven § 19 annet ledd.

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.

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 Newco AS eller dets eiere erverver virksomheten i Hellefoss AS og Vafos AS og foretar de tiltak som er nødvendige for å sikre videre drift av denne 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

Ingrid Kjeldstad Gullaksen (e.f.)
avdelingsdirektør

Rudi Wiers
rådgiver