

AdvokatFirmaet Svardal
Advokat Hedvig Svardal
Postboks 1270 Vika
0111 OSLO

Deres ref.:

Vår ref.: 2010/79
MAB AMST 549.5

Dato: 27.01.2010

Avgjørelse A2010-2 - Alfaman AS - Top Temp Bemanning Oslo AS, dets konkursbo - konkurranseloven § 19 annet ledd - delvis opphevelse av gjennomføringsforbudet

Konkurransetilsynet viser til anmodning om opphevelse av gjennomføringsforbudet i konkurranseloven¹ § 19 første ledd datert 22. januar 2010 i anledning foretakssammenslutning mellom Alfaman AS ("Alfaman") og Top Temp Bemanning AS, dets konkursbo ("Top Temp") samt supplerende opplysninger til anmodningen datert 26. januar 2010. Det vises videre til alminnelig melding om foretakssammenslutning mellom partene.

I den alminnelige melding er det opplyst at foretakssammenslutningen innebærer et oppkjøp av Top Temp. Konkurs ble åpnet i Top Temp 20. januar 2010. Ved avtale datert 21. januar 2010 ble partene enige om

Anmodningen om opphevelse av gjennomføringsforbudet i konkurranseloven § 19 første ledd er begrunnet med behovet for å sikre rask overtakelse

Dette for å sikre at virksomheten vil kunne videreføres i nytt selskap.

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 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 av 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.

Konkurransetilsynet bemerker at en forutsetning for å gi unntak normalt er at foretakssammenslutningen ikke er gjennomført på søknadstidspunktet. Dersom deler av foretakssammenslutningen er gjennomført på søknadstidspunktet kan Konkurransetilsynet ikke se at det foreligger grunnlag for verken å søke om

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.



unntak fra gjennomføringsforbudet eller å dispensere fra forbudet for de gjennomføringshandlinger som allerede er utført. En søknad om unntak fra gjennomføringsforbudet vil i slike tilfeller måtte relatere seg til fremtidige gjennomføringshandlinger av nødvendig art.

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 Alfaman AS kan overta aktiva i Top Temp Bemanning AS, dets konkursbo, [REDACTED], samt foreta de tiltak som er nødvendige for å sikre forsvarlig drift av virksomheten.
2. Den delvise opphevelsen gjelder kun for fremtidige tiltak som er nødvendig for å sikre forsvarlig drift, og som ikke allerede er gjennomført.

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

Med hilsen

Eivind Stage (e.f.)
seksjonsleder

Anne Marthe Storetvedt
rådgiver

Mottakere:
AdvokatFirmaet Svardal Postboks 1270 Vika 0111 OSLO