



Wikborg, Rein & Co
Postboks 1513 Vika
0117 Oslo
Norge

Att.: Simen M. Klevstrand

Deres ref.:

Vår ref.: 2013/0022

Dato: 11.01.2013

Avgjørelse A2013-1 – DNB Bank ASA – Notabene-konsernet – konkurranseloven § 19 annet ledd – delvis opphevelse av gjennomføringsforbudet

- (1) Konkurransetilsynet viser til brev av 10. januar 2013 med anmodning om unntak fra gjennomføringsforbudet i konkurranseloven § 19 første ledd, fremsatt på vegne av DNB Bank ASA, heretter benevnt som DNB.
- (2) Anmodningen er fremsatt i forbindelse med at det den 9. januar 2013 ble åpnet konkurs ved kjennelser av Eiker, Modum og Sigdal tingrett i Notabene-konsernet. Det ble åpnet konkurs i Senterbok Holding AS (org. nr. 989 833 715), Notabene Holding AS (org. nr. 952 760 440), Notabene Center AS (org. nr. 958 834 233) og Notabene Distribusjon AS (org. nr. 966 876 166). DNB har i brev av 10. januar 2013 vedlagt dokumentasjon som bekrefter dette.
- (3) Det er i brev av 10. januar 2013 videre opplyst at konsernets virksomhet foreløpig drives videre i konkursboets regi for DNBs regning og risiko. Konkursboene og DNB opplyses å arbeide for å finne en løsning hvor DNB, gjennom et nyopprettet selskap (NewCo) vil overta det vesentligste av Notabene-konsernets virksomhet, inkludert leieavtaler, driftstilbehør, varelager og ansatte. Det er ventet at avtale om virksomhetsoverdragelsen vil bli inngått og at gjennomføringen vil finne sted så snart som praktisk mulig.
- (4) DNB bekrefter at det vil foreligge en meldepliktig foretakssammenslutning etter konkurranseloven § 18.
- (5) Det er i anmodningen vist til at det er avgjørende for videre drift av Notabene-konsernets hovedvirksomhet at NewCo kan overta virksomheten uten å avvete utløpet av gjennomføringsforbudet etter konkurranseloven § 19. Dette er i brev av 10. januar 2013 og e-post av 11. januar 2013 nærmere begrunnet med at virksomheten er helt avhengig av innen de nærmeste dager å sikres et permanent driftsgrunnlag gjennom ny eier. Det er anført at forutsetningene for videre drift vil forvitres hurtig dersom dette ikke kan skje ved at NewCo overtar virksomheten snarlig, hvilket vil innebære betydelige økonomiske og samfunnsmessige tap, herunder tap av arbeidsplasser.
- (6) I brev av 10. januar 2013 bekrefter DNB at de ikke har overlappende virksomhet med Notabene. Det gjøres gjeldende at foretakssammenslutningen ikke vil føre til eller forsterke en vesentlig begrensning av konkurransen, jf. konkurranseloven § 16 første ledd.
- (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 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:
- 1. Gjennomføringsforbudet i konkurranseloven § 19 første ledd er ikke til hinder for at DNB Bank ASA erverver virksomheten i hele eller deler av Notabene-konsernet og foretar de tiltak som er nødvendige for å sikre videre drift av virksomheten.**
 - 2. Foretakssammenslutningen må meldes til Konkurransetilsynet i samsvar med konkurranseloven § 18 første ledd så snart som mulig og senest tre virkedager etter virksomhetsoverdragelsen.**
- (10) Utover unntak som nevnt overfor 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

Gjermund Nese (e.f.)
avdelingsdirektør

Kari Sælen
rådgiver

¹ Ot.prp. nr. 6 (2003-2004) s. 97-98

² Fusjonsforordningen artikkel 7 nr. 3

