

Bull & Co Advokatfirma AS
Postboks 2583 Solli
0203 Oslo

Att.: Bjarte Bogstad

Deres ref.:

Vår ref.: 2013/224-5

Dato: 20.03.13

Avgjørelse A2013-11 – Bioglan AS – Supernature AS – konkurranseloven § 19 annet ledd – delvis unntak fra gjennomføringsforbudet

- (1) Konkurransetilsynet viser til brev av 19. mars 2013 med anmodning om unntak fra gjennomføringsforbudet i konkurranseloven¹ § 19 første ledd, i forbindelse med Bioglan AS (Bioglan) sitt erverv av samtlige aksjer i Supernature AS (Supernature). Det vises også til alminnelig melding om foretakssammenslutning mellom samme parter 19. mars 2013, samt øvrig kontakt og korrespondanse i anledning saken.
- (2) Bakgrunnen for foretakssammenslutningen og anmodningen om unntak fra gjennomføringsforbudet er at Supernature har hatt en anstrengt likviditetssituasjon siden høsten 2012. Etter forsøk på reforhandling avsluttet banken samtlige engasjement med Supernature 27. februar 2013, med den følge at den tiltrådte sin pant. Konkurransetilsynet har i brev 19. mars 2013 mottatt dokumentasjon som bekrefter dette. Samtlige ansatte i Supernature ble sagt opp 28. februar 2013. Det er ikke utbetalt lønn til ansatte for februar eller mars.
- (3) Anmodningen om unntak fra gjennomføringsforbudet er begrunnet med at det er behov for en rask avklaring for å sikre grunnlaget for videre drift, herunder å tilføre likviditet for å kunne betale lønn og andre forpliktelser. Alternativet er å begjære oppbud av Supernature.
- (4) Melder har i alminnelig melding opplyst at det er ingen, eller helt ubetydelig, overlapp av markeder.
- (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 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)³ 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.

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.

- (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 Bioglan AS erverver virksomheten i Supernature AS og 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

Magnus Gabrielsen (e.f.)
avdelingsdirektør

Astrid Boge
førstekonsulent