



Ro Sommernes advokatfirma DA  
Postboks1983 Vika  
0125 Oslo

Att.: Nils Holger Koefoed

Deres ref.:

Vår ref.: 2013/131

Dato: 21.02.13

## **Avgjørelse A2013-8 – Jotunfjell Partners AS – Fyllingsdalen Foto AS – konkurranseloven § 19 annet ledd – avslag på anmodning om unntak fra gjennomføringsforbudet**

- (1) Konkurransetilsynet viser til alminnelig melding om foretakssammenslutning 15. februar 2013 med anmodning om unntak fra gjennomføringsforbudet i konkurranseloven<sup>1</sup> § 19 første ledd (anmodningen), fremsatt på vegne av Jotunfjell Partners AS (JFP).
- (2) Anmodningen er fremsatt i forbindelse med at det den 11. februar 2013 ble åpnet konkurs ved kjennelse av Bergen tingrett i Fyllingsdalen Foto AS (org. nr. 911 552 906). Kjennelsen er vedlagt anmodningen.
- (3) Det er i anmodningen opplyst at JFP ønsker å overta deler av virksomheten i Fyllingsdalen Foto AS for videreføring. I hovedsak innebærer dette overtakelse av 18 butikker, inkludert varelager og driftsmidler.
- (4) Det er i anmodningen videre anført at det er avgjørende for videre drift av virksomheten i Fyllingsdalen Foto AS at JFP kan overta virksomheten uten å avvete utløpet av gjennomføringsforbudet etter konkurranseloven § 19. Det er anført at forutsetningene for videre drift vil forvitres hurtig dersom dette ikke kan skje ved at JFP overtar virksomheten snarlig, hvilken innebærer betydelige økonomiske og samfunnsmessige tap, herunder tap av arbeidsplasser.
- (5) Etter forespørsler fra Konkurransetilsynet har JFP i e-post 18., 19. og 20. februar 2013 gitt ytterligere informasjon vedrørende anmodningen. I tillegg har Konkurransetilsynet vært i kontakt med bostyrer av konkursboet Fyllingsdalen Foto AS, Japan Photo Holding Norge AS og Thon Gruppen.
- (6) 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.<sup>2</sup> 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)<sup>3</sup> relevant ved vurderingen av unntak fra gjennomføringsforbudet etter

<sup>1</sup> Lov 5. mars 2004 nr. 12 om konkurranse mellom foretak og kontroll med foretakssammenslutninger (konkurranseloven).

<sup>2</sup> Ot.prp. nr. 6 (2003-2004) s. 97-98.

<sup>3</sup> Fusjonsforordningen artikkel 7 nr. 3.

konkurranseloven § 19 annet ledd. Praksis fra Kommisjonen viser at terskelen for å gjøre unntak fra gjennomføringsforbudet er meget høy.

- (7) På bakgrunn av opplysninger i saken har Konkurransetilsynet kommet til at det ikke kan gjøres unntak for gjennomføringsforbudet i dette tilfellet.
- (8) Det fremgår klart av forarbeidene at Konkurransetilsynet kan avslå en anmodning om å oppheve gjennomføringsforbudet uten nærmere begrunnelse.<sup>4</sup> Konkurransetilsynet finner likevel grunn til å peke på følgende:
- (9) Konkurransetilsynet kan ikke se at det kan påvises alvorlige konsekvenser for partene eller samfunnet for øvrig som en direkte følge av gjennomføringsforbudet i denne saken. I søknaden om opphevelse fra gjennomføringsforbudet sannsynliggjøres det ikke at grunnlaget for videre virksomhet i Fyllingsdalen Foto AS vil forsvinne før tilsynets 15 dagers frist til å undersøke om det er grunn til å pålegge fullstendig melding er utløpt.
- (10) Det påpekes videre at JFP vil kunne få overlappende virksomhet innen salg av fotoutstyr og fotoprodukter, idet JFP 8. februar 2013 sendte alminnelig melding om foretakssammenslutning vedrørende erverv av samtlige aksjer i franchisekjeden Elite Foto AS. Konkurransetilsynet mener det er av særlig betydning at tilsynet har tilstrekkelig tid til å gjennomføre en forsvarlig saksbehandling i saker der en foretakssammenslutning kan ha betydning for konkurransesituasjonen i et marked. Det er videre viktig at andre aktører blir gjort kjent med foretakssammenslutningen, og kan gjøre Konkurransetilsynet oppmerksom på forhold som er relevant i vurderingen av foretakssammenslutningen i forhold til konkurranseloven § 16.
- (11) Konkurransetilsynets avgjørelse kan ikke påklages.<sup>5</sup>

Med hilsen

Magnus Gabrielsen (e.f.)  
*avdelingsdirektør*

Hanne Dahl Amundsen  
*seniorrådgiver*

---

<sup>4</sup> Ot.prp. nr. 6 (2003-2004) s. 97.

<sup>5</sup> Ot.prp. nr. 6 (2003-2004) s. 97.