



Ro Sommernes advokatfirma DA
Postboks1983 Vika
0125 Oslo

Att.: Nils Holger Koefoed

Deres ref.:

Vår ref.: 2013/131

Dato: 26.02.13

Avgjørelse A2013-9 – Jotunfjell Partners AS – Fyllingsdalen Foto AS – konkurranseloven § 19 annet ledd – delvis unntak fra gjennomføringsforbudet

- (1) Konkurransetilsynet viser til anmodning om unntak fra gjennomføringsforbudet i konkurranseloven¹ § 19 første ledd 26. februar 2013 i anledning Jotunfjell Partners AS (JFP) sitt erverv av 18 butikker fra Fyllingsdalen Foto AS, dets konkursbo. Videre vises det til alminnelig melding og anmodning om unntak fra gjennomføringsforbudet i samme sak 15. februar 2013, og Konkurransetilsynets avgjørelse A2013-8 21. februar 2013 hvor anmodningen avslås.
- (2) Det er anført at det er avgjørende for videre drift av butikkene i Fyllingsdalen Foto AS at JFP kan overta virksomheten uten å avvente utløpet av gjennomføringsforbudet. Det er anført at forutsetningene for videre drift vil forvitres hurtig dersom JFP ikke kan overta virksomheten snarlig, hvilken innebærer betydelige økonomiske og samfunnsmessige tap, herunder tap av arbeidsplasser.
- (3) 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.
- (4) Konkurransetilsynet har foretatt en fornyet vurdering av om det er grunnlag for å gjøre unntak for gjennomføringsforbudet i anledning den ovennevnte foretakssammenslutning. Melder har kommet med nye opplysninger i anmodning 26. februar 2013, samt per e-post og telefon samme dag.
- (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 Rådforordning 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 Jotunfjell Partners AS kan overta 18 butikker i Fyllingsdalen Foto AS, herunder de ansatte i selskapet, samt foreta de tiltak som er nødvendig for å sikre forsvarlig 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

Hanne Dahl Amundsen
seniorrådgiver