



Mottaker
Ro Sommernes Advokatfirma
Postboks 1983 Vika
0125 OSLO

Tuva Wolff Eikrem

Deres ref.:

Vår ref.: 2019/0427-3

Saksbehandler: Vegard Aandal-Nilsen
Saksansvarlig: Gjermund Nese

Dato: 20.11.2019

Avgjørelse A2019-2 – JFP Retail Drift AS – Notabene AS dets konkursbo – konkurranseloven § 19 – delvis unntak fra gjennomføringsforbud

- (1) Konkurransetilsynet viser til epost 15. november 2019 med vedlagt søknad om unntak fra gjennomføringsforbudet i konkurranseloven § 19 første ledd,¹ i forbindelse med JFP Retail Drift AS ("JFP Retail") sitt potensielle erverv av virksomheten i Notabene fra Notabene AS dets konkursbo og øvrig korrespondanse og kontakt i saken.
- (2) JFP Retail er et nystiftet selskap som er heleid av Jotunfjell Partners AS ("Jotunfjell"). I søknaden uttales at JFP Retail er innforstått med at et eventuelt fritak fra gjennomføringsforbudet forutsetter at det blir åpnet konkurs i Notabene AS. Det ble åpnet konkurs i Notabene AS 19. november 2019.
- (3) Søknaden om unntak er begrunnet i en antagelse om at konkursboet ikke vil ha tilstrekkelig midler til, eller økonomisk interesse av, å sikre videre langsiktig drift av virksomheten i Notabene AS og at videre drift avhenger av at noen overtar hele eller deler av virksomheten.
- (4) JFP Retail opplyser i søknaden at Notabene er en butikkjede med 39 butikker som driver detaljhandel med bøker, spill, leker, gaver, reiseprodukter samt skole- og kontorvarer. Det er 234 ansatte i Notabene AS.
- (5) JFP Retail opplyser at foretakets intensjon er å videreføre deler av virksomheten ved å erverve virksomhet fra boet og engasjere en rekke av de ansatte fra Notabene AS. I transaksjonen vil etter det opplyste inngå kjøp av driftstilbehør, varelager, immaterielle rettigheter, eventuell nettbutikk og kundeklubb, samt alle overdragbare dokumenter.
- (6) I søknaden hevdes det å være av avgjørende betydning, både for å sikre arbeidsplasser og at verdier ikke går tapt, å overta virksomheten raskt og unngå stans i driften. En hurtig gjennomføring er nødvendig for at JFP Retail skal kunne videreføre mest mulig av virksomheten. JFP Retail gjør gjeldende at det vil svært alvorlige konsekvenser for samfunnet dersom det ikke gis unntak fra gjennomføringsforbudet. I søknaden nevnes blant annet fare for tap for staten både gjennom NAV Lønnsgaranti, og som fordringshaver for skatt og merverdiavgift.

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

- (7) I søknaden er det oppgitt at Jotunfjells kjernevirksomhet består i detaljhandel, oppkjøp og restrukturering av virksomhet. Hoveddelen av virksomheten er innenfor salg av klær, kosmetikk, tax free-varer, gull- og sølvvarer, bøker og foto. Jotunfjell eier i tillegg butikkjeden Enklere liv, Vita, Rygge Sivile Lufthavn AS og Rail Infrastructure AS. Det opplyses at Jotunfjell ikke har aktivitet innenfor bokbransjen, utover på søknadstidspunktet å indirekte ha et eierskap i Notabene AS, og at de andre kjedene Jotunfjell har eierskap i ikke selger bøker.
- (8) JFP Retail anfører i søknaden at det eneste produktmarkedet som kan sies å bli berørt av oppkjøpet er det tradisjonelle bokhandlermarkedet. Bokhandlermarkedet beskrives som preget av sterkt konkurranse. I tillegg til tradisjonelle bokhandlere fremheves dagligvarekjeder, kiosker, bokklubber og utenlandske aktører, herunder Amazon, som tilbydere av bokhandlerprodukter. Dessuten møter aktørene økt konkurranse fra strømmetjenester.
- (9) Konkurransetilsynet kan etter søknad gjøre unntak fra gjennomføringsforbudet i enkeltsaker, jf. konkurranseloven § 19 andre ledd første punktum.
- (10) Det fremgår av forarbeidene at det kun vil 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.² Ifølge forarbeidene er det ikke tilstrekkelig for unntak at gjennomføringsforbudet oppleves som brytsomt for partene, da et gjennomføringsforbud i de aller fleste tilfeller vil være en uønsket belastning for melder. Bestemmelsen er dermed ment å anvendes i særlige unntakstilfeller.
- (11) Ifølge forarbeidene er praksis fra Europakommisjonen knyttet til den tilsvarende bestemmelsen i Rådsforordning nr. 139/2004 om kontroll med foretakssammenslutninger (fusjonsforordningen) relevant ved vurderingen av unntak fra gjennomføringsforbudet etter konkurranseloven § 19 andre ledd. I sin praksis tar Kommisjonen blant annet hensyn til hvilke virkninger et unntak vil få for partene og tredjemenn og hvilken trussel foretakssammenslutningen utgjør for konkurransen.³ Konkurransetilsynet har i tidligere praksis også lagt vekt på disse hensynene.⁴
- (12) 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 JFP Retail Drift AS eller dets eiere erverver virksomheten i Notabene AS dets konkursbo og foretar de tiltak som er nødvendige for å sikre videre drift av denne virksomheten.**
- (13) Utover unntak som nevnt ovenfor gjelder gjennomføringsforbudet fullt ut. Overtredelse av gjennomføringsforbudet kan medføre overtredelsesgebyr og straff i medhold av konkurranseloven §§29 og 30.
- (14) 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 følgende.

Med hilsen



Gjermund Nese (e.f.)
avdelingsdirektør

² Prop. 75 L (2012-2013) s 148.

³ Fusjonsforordningen artikkel 7 nr. 3.

⁴ Se for eksempel A2013-23.

Mottaker

Ro Sommernes Advokatfirma

Postadresse

Postboks 1983 Vika

*Poststed*0125 OSLO
Norge*Kontakt/e-post*Tuva Wolff Eikrem
twe@rosom.no