

ningen fra den ordinære drift med fradrag af merværdiafgift og anden skat, der direkte er forbundet med salget, og i givet fald med fradrag af prisnedslag. Omsætningen fra koncerninterne salg vil dog ikke skulle medregnes.

Ved beregningen af omsætningen i Danmark vil omsætningen omfatte salg af varer og tjenesteydelser til kunder, som på tidspunktet for aftalens indgåelse befinder sig på det danske marked.

Det er omsætningen fra alle aktivitetsområder, der skal medregnes – og ikke kun de områder, der direkte berøres af fusionen. Det er endvidere som udgangspunkt koncernomsætningen, der skal lægges til grund, jf. dog lovforslagets nr. 12 (§ 12, stk. 2). Indgår en af de overtagende virksomheder i en koncern, er det således hele koncernens omsætning, der skal medregnes, dvs. omsætningen fra den pågældende virksomhed samt omsætningen fra moderselskaber, datterselskaber og søsterselskaber.

Udgangspunktet for beregningen af omsætningen vil være de deltagende virksomheders omsætning i det seneste regnskabsår inden fusionstidspunktet. For at få et retvisende billede af koncernomsætningen vil der dog kunne ske en justering af omsætningen som følge af erhvervelser eller afhændelser, som er sket efter tidspunktet for aflæggelse af det seneste regnskab. Som det fremgår af § 12, stk. 4, kan erhvervsministeren fastsætte nærmere regler om beregning af omsætningen i stk. 1.

§ 12, stk. 1, og en række af de andre bestemmelser i lovforslaget opererer med begrebet »deltagende virksomheder«. Dette begreb skal fortolkes i overensstemmelse med Europa-Kommissionens praksis, som bl.a. er udtrykt i Kommissionens »Meddelelse om begrebet deltagende virksomheder« (EF-Tidende 1998, nr. C 66, s. 14). Sammenholdes hovedpunkterne fra denne meddelelse med lovforslaget kan der sondres mellem en række tilfælde, hvor »deltagende virksomheder« må fastlægges forskelligt alt efter karakteren af den pågældende fusion.

I forbindelse med en sammenlægning af flere hidtil uafhængige virksomheder til én ny virksomhed vil de deltagende virksomheder være de virksomheder, der sammenlægges. Dette indebærer, at det er de sammenlagte virksomheders samlede koncernomsætning i Danmark og/eller på verdensplan, der skal lægges til grund for vurderingen af, om kravet i § 12, stk. 1, er opfyldt.

I tilfælde af erhvervelse af kontrol skal der sondres mellem erhvervelse af enekontrol, henholdsvis erhvervelse af fælles kontrol. Ved erhvervelse af ene-

kontrol er de deltagende virksomheder den overtagende og den overtagne virksomhed.

I tilfælde af, at der erhverves enekontrol over en del af en anden virksomhed, er det den overtagende virksomheds (koncern)omsætning samt omsætningen fra den del, som overtages, der skal medregnes, jf. bestemmelserne i § 12, stk. 2. Dette gælder dog ikke, hvor der mellem de samme personer eller virksomheder finder en etapevis erhvervelse sted, jf. § 12, stk. 3.

Sker erhvervelse af enekontrol via et datterselskab i en koncern, er datterselskabet at betragte som deltagende virksomhed, men hele koncernens omsætning skal dog medregnes.

Ved erhvervelse af fælles kontrol med en nyoprettet virksomhed er de deltagende virksomheder hver af de virksomheder, som erhverver fælles kontrol. Derimod betragtes den nyoprettede virksomhed ikke som en deltagende virksomhed, eftersom denne virksomhed endnu ikke har en omsætning.

Ved erhvervelse af fælles kontrol med en eksisterende virksomhed er de deltagende virksomheder de virksomheder, der erhverver fælles kontrol, og den virksomhed, der overtages. Det gælder dog ikke, hvor en virksomhed har enekontrol med et eksisterende selskab, og hvor en eller flere nye aktionærer erhverver fælles kontrol uden, at det oprindelige moderselskab træder ud. I dette tilfælde er de deltagende virksomheder hver af de virksomheder, der har fælles kontrol, herunder den oprindelige aktionær, men derimod ikke den virksomhed, der er genstand for transaktionerne.

Ved overgang fra fælles kontrol til enekontrol er de deltagende virksomheder den tilbageværende aktionær og joint venturet. Den aktionær, der afhænder sin aktiepost, skal derimod ikke betragtes som en deltagende virksomhed.

Hvis der i øvrigt sker ændringer i kredsen af kontrollerende virksomheder, og sådanne transaktioner kan betragtes som en fusion efter lovforslagets nr. 12 (§ 12 a), er de deltagende virksomheder såvel de eksisterende som de nye virksomheder, der udøver kontrol, samt målselskabet.

I tilfælde, hvor et joint venture erhverver kontrol med et andet selskab, og hvor dette joint venture er at betragte som et selvstændigt fungerende joint venture, jf. bemærkningerne til lovforslagets nr. 12 (§ 12 a, stk. 2), vil dette – og ikke moderselskaberne – skulle betragtes som deltagende virksomhed, hvis omsætning dog omfatter moderselskabernes omsætning.

Hvis det pågældende joint venture imidlertid er indskudt som et tomt selskab, der blot anvendes som formidler på moderselskabernes vegne, vil det være nødvendigt for at undgå en omgåelse af reglerne at betrag-