

medfør af artikel 9 i fusionskontrolforordningen henviser en anmeldt fusion til Konkurrencerådets behandling efter konkurrenceloven, hvilket der er taget højde for i bestemmelsens sidste led. Indførelse af fusionskontrol i Danmark vil indebære, at der kun undtagelsesvis vil være behov for at henviser en fusion til Europa-Kommissionens behandling efter artikel 22, stk. 3, i fusionskontrolforordningen.

§ 12 a

Med bestemmelsen defineres fusionsbegrebet i konkurrenceloven. Fusionsbegrebet omfatter såvel egentlige som uegentlige fusioner, virksomhedsovertagelser og -sammenlægninger samt etablering af joint ventures, når sidstnævnte på et varigt grundlag varetager en selvstændig virksomheds samtlige funktioner.

Fusionsbegrebet skal forstås i overensstemmelse med fusionsbegrebet som defineret i fusionskontrolforordningen. Europa-Kommissionen har i tilknytning hertil udstedt en række meddelelser, der også i relation til § 12 a vil være vejledende.

Fusionskontrollen tager sigte på at kontrollere og eventuelt forbyde transaktioner, hvorved der sker en varig ændring af konkurrencestrukturen i Danmark. Der kan ske en varig ændring af konkurrencestrukturen, når to eller flere hidtil uafhængige virksomheder enten ophører med at eksistere som selvstændige enheder, eller når de mister deres uafhængighed i forbindelse med, at en anden virksomhed overtager kontrollen på et varigt grundlag.

Koncerninterne fusioner omfattes ikke af bestemmelsen, idet der ikke er tale om to hidtil uafhængige virksomheder eller erhvervelse af kontrol. Ved koncerninterne fusioner forstås således en fusion eller sammenlægning af en eller flere virksomheder, der allerede kontrolleres af samme person eller virksomhed. Et eksempel herpå er en fusion mellem et moder- og datterselskab.

Stk. 1, nr. 1

Ordlyden af § 12 a, stk. 1, nr. 1, svarer til artikel 3, stk. 1, litra a, i fusionskontrolforordningen og skal fortolkes i overensstemmelse hermed.

Europa-Kommissionen har udstedt en »Meddelelse om fusionsbegrebet efter Rådets forordning nr. 4064/89 om kontrol med fusioner og virksomhedsovertagelser« (EF-Tidende 1998, nr. C 66, s. 5). Denne meddelelse vil være vejledende for Konkurrencerådets fortolkning af § 12 a, stk. 1, nr. 1.

Efter bestemmelsen foreligger der en fusion, når to eller flere hidtil uafhængige virksomheder sammensmeltes til en ny virksomhed, dvs. de fusionerende virksomheder ophører med at bestå som selvstændige

juridiske enheder – de såkaldte egentlige fusioner. Bestemmelsen omfatter også de såkaldte uegentlige fusioner, hvor en virksomhed uden likvidation opløses ved overdragelse af dennes aktiver og gæld som helhed til den overtagende virksomhed, der fortsat består.

Endelig kan en fusion efter stk. 1, nr. 1, opstå i tilfælde, hvor der ikke i retlig henseende er tale om en fusion, men hvor en sammenlægning af hidtil uafhængige virksomheders aktiviteter resulterer i, at der opstår en særskilt økonomisk enhed. Det kan især være tilfældet, når to eller flere virksomheder – selv om de hver især fortsætter med at bestå som juridiske personer – ved aftale etablerer en fælles økonomisk ledelse. Hvis dette reelt fører til, at de pågældende virksomheder sammenlægges i en fælles økonomisk enhed, foreligger der en fusion. Der opstår herved en såkaldt horisontal concern.

En forudsætning for, at der kan antages at bestå en fælles økonomisk enhed, er, at den har én samlet, permanent ledelse. Andre relevante faktorer, der kan tages i betragtning, er, om der foregår interne udligninger af overskud og underskud mellem de forskellige koncernvirksomheder, og om de udadtil hæfter samlet. En sådan de facto-sammensmeltning kan underbygges af krydsejerskab mellem de virksomheder, der indgår i denne økonomiske enhed.

Ved afgørelsen af, om der er tale om hidtil uafhængige virksomheder, kan kontrolforhold spille en vigtig rolle. Der henvises til bemærkningerne til stk. 3.

Stk. 1, nr. 2

Ordlyden af bestemmelsen svarer indholdsmæssigt til artikel 3, stk. 1, litra b, i fusionskontrolforordningen og skal fortolkes i overensstemmelse hermed.

Fusionsbegrebet omfatter herefter også tilfælde, hvorved en eller flere personer eller virksomheder, som allerede kontrollerer mindst én virksomhed, erhverver den direkte eller indirekte kontrol over hele eller dele af en eller flere andre virksomheder.

Udtrykket »person« dækker i denne forbindelse enkeltpersoner, når de udøver en økonomisk aktivitet.

Offentlige organer dækkes af udtrykket »virksomhed«.

Der foreligger kun en fusion, når der sker varige ændringer i kontrolforholdene. Ved interne reorganiseringer inden for en concern er der derfor ikke tale om en fusion, hvilket f.eks. vil være tilfældet ved en sammenlægning af to datterselskaber. Der foreligger heller ikke en fusion, hvis en virksomhed, der allerede besidder f.eks. 80 pct. af stemmerettighederne i en anden virksomhed og efterfølgende erhverver de resterende 20 pct. af stemmerettighederne, idet virksomhe-