

ske tvivl om, hvorvidt det pågældende joint venture kan siges at være en selvstændigt fungerende virksomhed, hvis det ikke selv tilfører de pågældende varer eller tjenesteydelser nogen større værditilvækst. I sådanne tilfælde må det pågældende joint venture snarere anses for at være et fælles salgsgagentur.

I modsætning hertil vil et joint venture, der opererer aktivt på et marked og varetager de funktioner, som en virksomhed på dette marked sædvanligvis varetager, normalt ikke blot fungere som et salgsselskab for de stiftende virksomheder, men vil derimod optræde som et selvstændigt fungerende joint venture. Dette forudsætter dog, at det pågældende joint venture råder over de fornødne faciliteter og vil være i stand til at skaffe sig en væsentlig del af sine forsyninger ikke alene fra de stiftende virksomheder, men også fra konkurrenternes kilder.

En tredje betingelse, der skal være opfyldt for, at etableringen af et joint venture kan siges at udgøre en fusion, er, at det pågældende joint venture skal være oprettet med henblik på at fungere på »varigt grundlag«.

Det vil normalt være tilfældet, når de stiftende virksomheder udstyrer det pågældende joint venture med de nødvendige ressourcer, jf. bemærkningerne ovenfor.

I en aftale om etableringen af et joint venture er der ofte taget højde for, at joint venture-projektet f.eks. kan slå fejl eller, at der kan opstå uoverensstemmelser mellem de stiftende virksomheder. Der kan være indføjede bestemmelser om, under hvilke omstændigheder det pågældende joint venture skal opløses, eller hvornår en eller flere af de stiftende virksomheder kan trække sig ud af det.

Denne type bestemmelser betyder ikke, at et joint venture ikke kan anses for at være etableret på et varigt grundlag. Det samme gælder endvidere, når aftalen fastsætter nærmere bestemmelser om, hvor længe et joint venture-selskab skal bestå, når dette tidsrum dog er tilstrækkeligt langt til, at det indebærer en varig ændring af de deltagende virksomheders struktur, eller når det er fastsat i aftalen, at det pågældende joint venture også kan fortsætte med at bestå efter udløbet af dette tidsrum.

Derimod vil et joint venture ikke kunne antages at være etableret på et varigt grundlag, hvis det er oprettet for et kort afgrænset tidsrum. Det kan være tilfældet, hvis et joint venture oprettes med det formål at gennemføre et bestemt projekt f.eks. opførelsen af et kraftværk, men hvor det pågældende joint venture ikke skal deltage i driften af kraftværket, når først det er opført.

Efter Europa-Kommissionens hidtidige praksis er det accepteret, at der ved etableringen af et joint venture, der skulle fungere for en periode på 6 ½ år, var tale om et joint venture oprettet på varigt grundlag. Perioden ansås for tilstrækkelig lang til, at der var tale om en varig ændring af de deltagende virksomheders struktur. Omvendt har Europa-Kommissionen fundet, at etableringen af et joint venture, der forudsattes afviklet inden for en periode på 3 år, ikke var etableret på et varigt grundlag.

Etablering af et selvstændigt fungerende joint venture kan som en direkte konsekvens føre til en samordning af fortsat uafhængige virksomheders konkurrenceadfærd, jf. lovforslagets nr. 12 (§ 12 c, stk. 3).

Foreligger der et selvstændigt fungerende joint venture, som ikke opfylder omsætningstærsklerne i lovforslagets nr. 12 (§ 12, stk. 1), er selve transaktionens fusionsaspekter, dvs. aftalen om at oprette selve joint venturet, ikke omfattet af reglerne om fusionskontrol. Dette svarer til fusionskontrollforordningens artikel 22, stk. 1.

Transaktionens samordningsaspekter – dvs. en samordning af fortsat uafhængige virksomheders konkurrenceadfærd – der følger af aftalen om at oprette det selvstændigt fungerende joint venture, kan derimod vurderes efter lovens § 6, der forbyder konkurrenceberøsende aftaler, ligesom der kan søges om fritagelse fra dette forbud, jf. lovens § 8, stk. 1.

Konsekvensen af, at der ikke foreligger et joint venture, der skal varetage en selvstændig virksomheds samtlige funktioner på et varigt grundlag, er, at der ikke foreligger en fusion efter lovforslagets nr. 12 (§ 12 a, stk. 2). En aftale om etableringen af et ikke-selvstændigt fungerende joint venture, der blot er at betragte som et hjælpeorgan for de stiftende virksomheder, vil i stedet skulle vurderes efter forbudet mod konkurrencebegrænsende aftaler i lovens § 6, stk. 1. Konkurrencerådets praksis efter den gældende lov videreføres i denne forbindelse. Dette indebærer – og i overensstemmelse med EU-praksis – at der skal finde en vurdering sted efter lovens § 6, hhv. efter § 8, af selve aftalen om etableringen af det pågældende joint venture i det omfang, det ikke falder ind under en gruppefritagelse udstedt i medfør af lovens § 10. Er der indeholdt bestemmelser i aftalen, som ikke er accessoriske begrænsninger, skal disse underkastes en særskilt vurdering efter § 6 med mulighed for fritagelse efter § 8.

### Stk. 3

Bestemmelsen svarer til artikel 3, stk. 3, i fusionskontrollforordningen og skal fortolkes i lyset af EU-