

## **GRUNDNOTAT TIL FOLKETINGETS EUROPAUDVALG**

**Europa-Kommissionens udkast til konsolideret meddelelse om jurisdiktion under Rådets forordning (EF) Nr. 139/2004 af 20. januar 2004 om kontrol med fusioner og virksomhedsoverdragelser ("EF-fusionsforordningen") ("Jurisdiktionsmeddelelsen")**

17. november 2006  
Sag 4/0105-0300-0024  
/LD

### **Resumé**

*Kommissionen offentliggjorde den 28. september 2006 et udkast til en konsolideret jurisdiktionsmeddelelse på fusionsområdet. Meddelelsen udgør et fortolkningsbidrag til den ændrede fusionsforordning, der trådte i kraft 1. maj 2004.*

*Udkastet til den konsoliderede jurisdiktionsmeddelelse har for det første til formål at samle og erstatte fire eksisterende jurisdiktionsmeddelelser, som alle blev vedtaget i 1998 under den dagældende fusionsforordning.*

*Ud over at samle disse meddelelser i ét overskueligt dokument, opdaterer udkastet til den nye meddelelse for det andet de eksisterende meddelelser på området. Kommissionen har fx indsat en lang række nye henvisninger til Kommissionens, Rettens og EF-Domstolens praksis.*

### **1. Baggrund og indhold**

Den gældende fusionsforordning trådte i kraft den 1. maj 2004; indtil da gjaldt forordning 4064/1989. I tilknytning til denne eksisterede en række fortolkningsmeddelelser, som er anvendt indtil nu. Det offentliggjorte udkast til en ny jurisdiktionsmeddelelse samler og opdaterer de gældende meddelelser.

Formålet med meddelelsen er at samle og opdatere 4 gældende jurisdiktionsmeddelelser på fusionsområdet i overensstemmelse med udviklingen i praksis siden 1998 og indtil i dag.

Der er tale om følgende fire meddelelser:

- Kommissionens meddelelse om fusionsbegrebet efter Rådets forordning nr. 4064/89
- Kommissionens meddelelse om begrebet selvstændigt fungerende joint ventures efter Rådets forordning nr. 4064/89
- Kommissionens meddelelse om begrebet deltagende virksomheder efter Rådets forordning nr. 4064/89, og

- Kommissionens meddelelse om beregning af omsætning efter Rådets forordning nr. 4064/89

De danske konkurrencemyndigheder anvender Kommissionens meddelelser som fortolkningsbidrag ved anvendelse af de danske fusionskontrolregler, der i vidt omfang er udformet som Kommissionens fusionsregler.

Udkastet indebærer ikke ændringer i forhold til gældende dansk praksis.

Udkastet vedrører ikke planlagte fusioners eventuelle indvirkning på konkurrencen, men vedrører alene spørgsmålet om virksomheders pligt til at anmelde og Kommissionens kompetence til at vurdere (godkende/forbyde) planlagte fusioner, der har fællesskabsdimension.

Meddelelsen er inddelt i tre hoveddele. Første del vedrører selve fusionsbegrebet, dvs. vejledning i hvornår der er tale om en fusion, som kan være omfattet af Kommissionens kompetence. Anden del vedrører spørgsmålet om en fusions fællesskabsdimension, dvs. vejledning i identificering af de i transaktionen deltagende virksomheder og en opgørelse af disses omsætning i forhold til de omsætningstærskler, der skal være opfyldt, for at Kommissionen har kompetence til at behandle fusionen. Endelig indeholder tredje del en række analyser af og eksempler på forskellige typer af transaktioner, som Kommissionen har erfaring med.

Konkret kan følgende ændringer eller præciseringer fremhæves:

- Meddelelsen giver øget vejledning i, hvordan og hvornår der opnås kontrol med en virksomhed.
- Der gives ny vejledning om situationer, hvor flere virksomheder går sammen i forbindelse med et køb af en virksomhed, som efterfølgende skal opsplittes mellem opkøberne.
- Meddelelsen udvider og opdaterer diskussionerne om, hvornår to gensidigt afhængige fusioner skal betragtes som én samlet fusion i forbindelse med vurderingen om jurisdiktion.
- Begrebet ”negativ kontrol” introduceres i forbindelse med vurderingen af kontrolovergang. Diskussionen inkluderer bl.a. en vurdering af ”afstemningsmønstre”, der leder til de facto kontrol. Der er ikke tale om nyskabelse men derimod en kodificering af praksis.
- Meddelelsen reviderer og opdaterer diskussionerne om, hvornår et joint venture er ”selvstændigt fungerende”.
- Meddelelsen indeholder vejledning om, hvornår en anmeldt fusion kan betragtes som værende blevet opgivet af fusionsparterne. Ligeledes vejleder meddelelsen om, hvornår ændringerne af konstruktionen af en - allerede godkendt - fusion bevirker, at fusionen skal anmeldes og godkendes på ny.
- Meddelelsen giver øget vejledning om, hvordan omsætningen i særligt komplicerede brancher kan opgøres. Ligeledes vejleder meddelelsen om, hvordan omsætningen opgøres for forretningsenheder, der

kun har intern omsætning, og som står til frasalg i forbindelse med fx outsourcing.

- Meddelelsen er blevet opdateret og indeholder en udvidet diskussion af muligheden for at justere årsregnskaber efter revisionspåtegning. Dette være sig fx hvor virksomheden efterfølgende har frasolgt eller erhvervet nye aktiviteter.
- Meddelelsen udvider og modificerer retningslinjerne for, hvornår en virksomhed "kontrolleres" af en anden virksomhed, og således skal inkluderes i beregningen af den samlede fusionsdeltagers omsætning. Herunder diskuterer Kommissionen særligt de situationer, hvor en virksomhed har "ledelsesret" i forhold til en anden virksomhed.
- Meddelelsen indeholder en mere udbygget vejledning om, hvordan omsætning allokeres geografisk.

## 2. **Hjemmelsgrundlag**

Spørgsmålet om hjemmelsgrundlaget er ikke relevant.

## 3. **Europa-Parlamentets holdning**

Europa-Parlamentet skal ikke høres.

## 4. **Nærhedsprincippet**

Spørgsmålet om nærhedsprincippet er ikke relevant.

## 5. **Gældende dansk ret**

Meddelelsen vil ikke have direkte konsekvenser for dansk ret.

Meddelelsen vil alene blive brugt af de danske konkurrencemyndigheder som fortolkningsbidrag ved anvendelse af de danske fusionsregler på samme måde som de fire gældende bliver anvendt i dag.

## 6. **Høring**

Udkastet er sendt i høring hos medlemmerne af EU-Specialudvalget vedrørende konkurrence med frist for afgivelse af bemærkninger den 19. oktober 2006.

Konkurrencestyrelsen har modtaget svar fra Advokatrådet, Dansk Industri, Danmarks Rederiforening og Realkreditrådet.

Advokatrådet kan generelt tilslutte sig behovet for en konsolidering af hidtidige meddelelser inden for fusionsområdet, samt at der på flere punkter er tilvejebragt mere udførlige og praktisk anvendelige holdepunkter, bl.a. ved vurdering af joint ventures og kapitalfondes erhvervelse af virksomheder.

Dansk Industri har ikke bemærkninger til udkastet.

Danmarks Rederiforening anfører, at udkastet forekommer som en sober, men noget teoretisk redegørelse for fusionskontrolreglerne og stiller spørgsmål ved, om hvorvidt meddelelsen vil være et nyttigt redskab

for de virksomheder, der skal vurdere, om de er omfattet af reglerne. Samtidig medgiver foreningen, at virksomhedernes opmærksomhed henledes på forskellige forhold, man skal være opmærksom på, når man indgår en fusion – især hvis meddelelsen strammes op på nogle af foreningen nærmere angivne områder. Endelig har Danmarks Rederiforening enkelte konkrete bemærkninger til udkastet.

Realkreditrådet har ikke bemærkninger til udkastet.

**7. Generelle forventninger til andre landes holdninger**

Der er på nuværende tidspunkt ikke kendskab til andre landes holdninger til meddelelsesudkastet. Der forventes dog generel opbakning til meddelelsen.

**8. Regeringens foreløbige generelle holdning**

Danmark kan generelt støtte Kommissionens udkast til én samlet jurisdiktionsmeddelelse. Specifikt har Danmark enkelte tekniske bemærkninger til meddelelsens indhold.

**9. Lovgivningsmæssige og statsfinansielle konsekvenser**

Forslaget har ikke lovgivningsmæssige eller statsfinansielle konsekvenser.

**10. Samfundsøkonomiske konsekvenser**

Forslaget har ikke samfundsmæssige konsekvenser.

**11. Administrative konsekvenser for erhvervslivet**

Forslaget har ikke administrative konsekvenser for erhvervslivet.

**12. Tidligere forelæggelse for Folketingets Europaudvalg**

Sagen har ikke tidligere været forelagt Folketingets Europaudvalg.