

Dato: 3. oktober 2023

Sag: KEP- [xxx]

Sagsbehandler: /MDHR

Indskærpelse om at afgive korrekte og fuldstændige oplysninger til styrelsen i forbindelse med sagsbehandlingen af en fusion

Sagsforløb

Konkurrence- og Forbrugerstyrelsen modtog [xxx] en anmeldelse af [køber]'s [xxx] erhvervelse af enekontrol over [target] [xxx], ejet af [sælger] [xxx].

I fusionsanmeldelsen gjorde [sælger] gældende, at hvis fusionen ikke blev godkendt, var det uafklaret, hvordan [target] ville fortsætte, men det mest sandsynlige scenarium var, at [xxx].¹ Det samme fremgik i øvrigt af de interne dokumenter, som [sælger] og [target] havde fremsendt til styrelsen. Det fremgik desuden, at [xxx].²

Fusionsanmeldelsen blev erklæret fuldstændig [xxx], hvorefter fristerne for styrelsens sagsbehandling begyndte at løbe.

På et fremskredent tidspunkt i styrelsens sagsbehandling, [xxx] gjorde [sælger] [xxx] et nyt kontrafaktisk scenarie. [Sælger] anførte samtidig, at det nye scenarie skyldtes en ændret beslutning fra [sælger]'s side truffet allerede i [året for anmeldelse]: [xxx].³

Det nye scenarie og oplysningen om den ændrede beslutning i [året for anmeldelse] fra [sælger]'s side afveg væsentligt fra det, som fremgik af de oplysninger, som [sælger] havde givet i forbindelse med anmeldelsen fra [xxx] og af internt materiale fra [sælger] indsendt i forbindelse med anmeldelsen.

Styrelsen sendte den [xxx] et høringsbrev ”om afgivelse af oplysninger til brug for styrelsens sagsbehandling af fusionen [xxx]” til [sælger], med henblik på eventuelt at træffe afgørelse om, hvorvidt [sælger] har givet urigtige oplysningerne om det kontrafaktiske scenarie i forbindelse med fusionsanmeldelsen, og hvilken betydning dette måtte have for vurderingen af, om der var grundlag for at erklære fusionen for fuldstændig [xxx], og om konkurrencelovens § 23, stk. 2, nr. 6, var overtrådt. Dette høringsbrev har [sælger] ikke besvaret.

**KONKURRENCE- OG
FORBRUGERSTYRELSEN**

Carl Jacobsens Vej 35
2500 Valby

Tlf. 4171 5000
CVR-nr. 10 29 48 19
EAN-nr. 5798000018006
kfst@kfst.dk
www.kfst.dk

¹ Jf. Fusionsanmeldelsen, punkt 44 og 55.

² [xxx].

³ [xxx].

Reglerne om fusionskontrol

I fusionssager træffer styrelsen afgørelse om, hvorvidt en fusion kan godkendes eller forbydes, jf. konkurrencelovens § 12 c, stk. 1. En fusion, der ikke hæmmer den effektive konkurrence betydeligt, navnlig, som følge af skabelsen eller styrkelsen af en dominerende stilling, skal godkendes. En fusion, der hæmmer den effektive konkurrence betydeligt, navnlig som følge af skabelsen eller styrkelsen af en dominerende stilling, skal forbydes, jf. konkurrencelovens § 12 c, stk. 2.

Det følger af reglerne, at fusionsparterne skal redegøre for, hvad der efter fusionsparternes vurdering vil ske, hvis fusionen ikke gennemføres, og i så fald om fusionsparterne forventer at fortsætte deres aktiviteter (dvs. det kontrafaktiske scenarie). Det følger således af bekendtgørelse nr. 1040 af 22. juni 2020 om ændring af bekendtgørelse om anmeldelse af fusioner (herefter anmeldelsesbekendtgørelsen) § 2, stk. 2, at ved en almindelig anmeldelse af en fusion, skal fusionsparterne give de oplysninger, der følger af bilag 1. Det følger videre af punkt 4.5 i bilag 1, at der skal redegøres for, hvad der efter fusionsparternes vurdering vil ske, hvis fusionen ikke gennemføres, herunder om fusionsparterne i så fald forventer at fortsætte deres aktiviteter som hidtil. Det vil sige, at hver af fusionsparterne skal redegøre overfor styrelsen for deres strategiske overvejelser, som typisk har en intern karakter.

Korrekte oplysninger fra fusionsparterne om det kontrafaktiske scenarie, er af væsentlig betydning for, om styrelsen kan vurdere, om en fusion vil hæmme den effektive konkurrence betydeligt, jf. konkurrencelovens § 12 c, stk. 1. Det skyldes, at styrelsen skal vurdere, hvordan konkurrencesituationen forventes at være på markedet med fusionens gennemførelse (fusionsscenariet), sammenlignet med, hvordan konkurrencesituationen forventes at være på markedet uden fusionen (det kontrafaktiske scenarie). Styrelsen sammenligner de to scenarier for derved at vurdere, om fusionen hæmmer den effektive konkurrence betydeligt.

Når en fusion er anmeldt, meddeler styrelsen efter modtagelsen af en anmeldelse, hvorvidt anmeldelsen er fuldstændig, jf. anmeldelsesbekendtgørelsens § 4, stk. 1, 1. pkt. Tidspunktet for en anmeldelses fuldstændighed har betydning for, hvornår fristerne for styrelsens sagsbehandling af fusionen begynder at løbe; herunder hvornår fristen på 25 hverdage (fase I) i konkurrencelovens § 12 d, stk. 1, begynder at løbe.

Styrelsen gør endelig opmærksom på, at en virksomhed i medfør af konkurrencelovens § 23, stk. 2, nr. 6, kan pålægges en civil bøde, hvis den forsætligt eller groft uagtsomt afgiver ukorrekte, ufuldstændige eller

vildledende oplysninger til Konkurrence- og Forbrugerstyrelsen eller Konkurrenceankenævnet eller fortier forhold af betydning for en fusionssag.

Indskærpelse

Konkurrence- og Forbrugerstyrelsen skal indskærpe, at fusionsparter er forpligtet til at afgive korrekte og fuldstændige oplysninger til styrelsen i forbindelse med sagsbehandlingen af en fusion. Hvis fusionsparter ikke overholder denne pligt, vil det kunne udgøre en overtrædelse af anmeldelsesbekendtgørelsens § 2, stk. 2, og konkurrencelovens § 23, stk. 2.

Det er en forudsætning for, at styrelsen kan træffe den rigtige afgørelse, at de oplysninger, som styrelsen modtager fra fusionsparterne til brug for sagsbehandlingen, herunder både i anmeldelsen og i prænotifikationsfasen samt efterfølgende, er korrekte. Det er også en forudsætning for styrelsens vurdering af og beslutning om, hvorvidt en fusionsanmeldelse kan erklæres fuldstændig – og dermed for igangsættelsen af de lovregulerede frister for fusionssagsbehandlingen.

Beslutning

Henset til at [xxx], har styrelsen i medfør af konkurrencelovens § 15, stk. 1, 3. pkt., besluttet på nuværende tidspunkt ikke at anvende yderligere ressourcer på at foretage videre undersøgelse og endelig vurdering af, om [sælger] måtte have afgivet urigtige eller vildledende oplysninger om det kontrafaktiske scenarie til styrelsen.

Styrelsen vil derfor ikke tage stilling til, hvilken betydning afgivningen af eventuelle urigtige eller vildledende oplysninger måtte have for styrelsens vurdering af anmeldelsens fuldstændighed. Styrelsen vil derfor heller ikke tage stilling til, hvilke konsekvenser det i givet fald måtte have, herunder om konkurrencelovens § 23, stk. 2, nr. 6, er overtrådt ved forsætligt eller groft uagtsomt at afgive urigtige eller vildledende oplysninger til styrelsen. Styrelsen vil dog til hver en tid kunne genoptage undersøgelsen og vurderingen, fx hvis styrelsen på baggrund af nye oplysninger eller på anden vis finder grundlag herfor.

En beslutning efter konkurrencelovens § 15, stk. 1, 3. pkt., om ikke at behandle en sag kan ikke påklages til Konkurrenceankenævnet, jf. konkurrencelovens § 19, stk. 3.

Med venlig hilsen

Michelle Desiree Hansen Ratkovic
Specialkonsulent