

[udkast] Anmeldelse af fusioner under de almindelige omsætnings-tærskler

Vejledning

Juli 2024



Ud
kast

[udkast] Anmeldelse af fusioner under de almindelige omsætningstærskler

Konkurrence- og Forbrugerstyrelsen

Carl Jacobsens Vej 35
2500 Valby
Tlf.: +45 41 71 50 00
E-mail: kfst@kfst.dk

Online ISBN [xxxx]

Vejledningen er udarbejdet af
Konkurrencerådet
Konkurrence- og Forbrugerstyrelsen.

Juli 2024

Indhold

Kapitel 1	4
Indledning	4
Kapitel 2	5
Betingelser og tidsfrister for reglernes anvendelse	5
2.1 Betingelser for at kræve fusioner under omsætningstærsklerne anmeldt.....	5
2.2 Den kvantitative betingelse	5
2.3 Den kvalitative betingelse	6
2.4 Frister for hvornår Konkurrence- og Forbrugerstyrelsen kan kræve en fusion anmeldt	6
2.5 Konkurrence- og Forbrugerstyrelsens prioriteringsadgang	8
Kapitel 3	10
Sagsproces	10
3.1 Indhentning af oplysninger	10
3.2 "Gjort bekendt med"	11
3.3 Partsrettigheder, hvis Konkurrence- og Forbrugerstyrelsen vil kræve en fusion anmeldt	12
3.4 Eksempler på processen i sager hvor Konkurrence- og Forbrugerstyrelsen kan kræve en fusion anmeldt.....	12
Kapitel 4	16
Konsekvenserne af, at en fusion kræves anmeldt	16
4.1 Pligt til at anmelde	16
4.2 Anmeldelse af en fusion	16
4.3 Frist for at indgive anmeldelse	16
4.4 Forbud mod præimplementering	17
Kapitel 5	18
Henvisning til relevante regler, links m.v.	18

Kapitel 1

Indledning

Fusionskontrol skal sikre, at fusioner ikke gennemføres på en sådan måde, at de hæmmer den effektive konkurrence betydeligt til skade for de øvrige aktører på markedet, herunder leverandører, konkurrenter, kunder og forbrugere.

Reglerne om fusionskontrol betyder, at alle fusioner af en vis størrelse skal anmeldes til Konkurrence- og Forbrugerstyrelsen. Det vil sige, at fusioner, hvor fusionsparternes omsætning er over de almindelige omsætningstærskler¹, ikke må gennemføres, før de er blevet vurderet og godkendt af styrelsen². Det er i udgangspunktet de deltagende virksomheders omsætning, der afgør, om en fusion skal anmeldes til og vurderes af styrelsen.

Styrelsen kan dog i særlige tilfælde kræve visse fusioner under de almindelige omsætningstærskler anmeldt og dermed underlægge disse fusioner fusionskontrol. Styrelsen er ikke forpligtet til at kræve fusioner anmeldt og heller ikke forpligtet til at vurdere om disse fusioner kan godkendes. Der er endvidere en række betingelser og tidsfrister, som skal være opfyldt før end styrelsen kan kræve sådanne fusioner anmeldt. Betingelser såvel som tidsfrister for reglerens anvendelse er beskrevet nærmere i denne vejlednings kapitel 2.

Muligheden for at pålægge virksomheder at anmelde fusioner under de almindelige omsætningstærskler skal ses som et supplement til de almindelige regler om fusionskontrol og er alene tiltænkt særlige tilfælde, hvor der er risiko for, at en fusion under omsætningstærsklerne vil kunne begrænse den effektive konkurrence betydeligt. Der vil forventeligt være tale om ganske få - formentlig i omegnen af 1-2 fusioner - om året. De fusioner, der kræves anmeldt, vil formentlig kræve større undersøgelser, idet der i disse tilfælde er risiko for, at de hæmmer den effektive konkurrence betydeligt i Danmark. Styrelsen har i øvrigt prioriteringsadgang og er derfor ikke forpligtet til at kræve fusioner anmeldt, selv hvis betingelserne for at kræve en fusion anmeldt er opfyldt. Der er endvidere ikke en pligt til, at styrelsen skal oplyses om fusioner under de almindelige omsætningstærskler.

Denne vejledning om anmeldelse af fusioner under de almindelige omsætningstærskler, der supplerer de allerede eksisterende regler om fusionskontrol, har til hensigt at beskrive den nærmere proces for fusioner, hvor der er en sandsynlighed for, at de kan blive krævet anmeldt.

Reglerne for fusioner over de almindelige omsætningstærskler samt processen for indgivelse af fusionsanmeldelse er beskrevet i Vejledning om fusionskontrol, Vejledning om fusionsanmeldelser og -gebyrer og Vejledning om omsætningsbekendtgørelsen. Disse vejledninger findes på www.kfst.dk.

¹ "De almindelige omsætningstærskler" henviser til omsætningstærsklerne i konkurrencelovens § 12, stk. 1, nr. 1 og 2.

² Når der i følgende henvises til "Konkurrence- og Forbrugerstyrelsen" og "styrelsen", omfatter det såvel styrelsen som Konkurrencerådet. Konkurrencerådet har det overordnede ansvar for styrelsens administration af konkurrenceloven og regler udstedt i medfør heraf og træffer derudover afgørelser i sager af principiel eller særlig stor betydning, jf. konkurrencelovens § 15, stk. 3.

Kapitel 2

Betingelser og tidsfrister for reglernes anvendelse

2.1 Betingelser for at kræve fusioner under omsætningstærsklerne anmeldt

Virksomheder har pligt til at anmelde fusioner til Konkurrence- og Forbrugerstyrelsen, hvis fusionsparternes omsætning er over de almindelige omsætningstærskler³.

Styrelsen har dog i særlige tilfælde mulighed for at kræve fusioner under de almindelige omsætningstærskler anmeldt og dermed underlægge dem fusionskontrol, jf. konkurrencelovens § 12, stk. 6, hvis følgende betingelser er opfyldt:

- i) de deltagende virksomheder tilsammen har en samlet årlig omsætning i Danmark på mindst 50 mio. kr. ("den kvantitative betingelse"), og
- ii) styrelsen vurderer, at der er risiko for, at fusionen hæmmer den effektive konkurrence betydeligt, navnlig som følge af skabelsen eller styrkelsen af en dominerende stilling ("den kvalitative betingelse").

Styrelsen kan som det klare udgangspunkt ikke kræve fusioner anmeldt senere end tre måneder efter, at en fusionsaftale er indgået, et overtagelsestilbud er offentliggjort eller en kontrollerende andel er erhvervet. De tre måneder regnes fra det tidligste af disse tidspunkter. Dette udgangspunkt gælder også, hvis styrelsen ikke er blevet opmærksom på en fusion.

Såfremt der undtagelsesvist foreligger særlige omstændigheder, kan fusioner dog kræves anmeldt senest seks måneder efter deres gennemførelse, jf. eksempler på særlige omstændigheder i Boks 2.1.

Når styrelsen er gjort bekendt med en fusion, har styrelsen 15 hverdage til at træffe afgørelse om, at fusionen kræves anmeldt. Styrelsen siges at være gjort bekendt med en fusion, når styrelsen har modtaget relevante og tilstrækkelige oplysninger til at kunne vurdere, om en fusion kan og skal anmeldes.

Styrelsen har prioriteringsadgang, hvilket betyder, at styrelsen kan beslutte, om en fusion skal prioriteres og kræves anmeldt. Det gælder også, når styrelsen er blevet gjort bekendt med en fusion.

2.2 Den kvantitative betingelse

Den første betingelse for, at Konkurrence- og Forbrugerstyrelsen har mulighed for at kræve en fusion anmeldt efter § 12, stk. 6, er, at de deltagende virksomheder tilsammen har en årlig omsætning i Danmark på mindst 50 mio. kr.

Betingelsen omfatter dermed både fusioner, (i) hvor én eller flere fusionsparter har en omsætning over 50 mio. kr., og fusioner (ii) hvor ingen af fusionsparterne har en omsætning over 50

³ De almindelige omsætningstærskler henviser til omsætningstærsklerne i konkurrencelovens § 12, stk. 1, nr. 1 og 2.

mio. kr., men hvor summen af parternes omsætning er 50 mio. kr. eller derover. Se afsnit 3.4 nedenfor for eksempler, hvor den kvantitative betingelse vil være opfyldt.

De deltagende virksomheders omsætning i relation til betingelsen efter § 12, stk. 6, opgøres på samme måde som ved omsætningstærsklerne i konkurrencelovens § 12, stk. 1, nr. 1 og 2. De almindelige regler og principper for bl.a. i) opgørelse af koncernomsætning, ii) identifikation af dansk omsætning samt iii) tidspunkt for opgørelse af omsætningen finder derfor anvendelse. Der kan læses nærmere herom i bekendtgørelse nr. 1286 af 26. november 2019 om beregning af omsætning i konkurrenceloven (omsætningsbekendtgørelsen) samt den tilhørende vejledning, der kan findes på styrelsens hjemmeside www.kfst.dk.

Betingelsen skal gøre det muligt for virksomhederne selv at vurdere, om styrelsen vil kunne kræve netop deres transaktion anmeldt efter bestemmelsen i § 12, stk. 6. Herudover skal betingelsen sikre, at fusioner, som formodningsvist har begrænset eller ingen betydning for konkurrencen på et marked ikke kan kræves anmeldt. Det kan fx være fusioner, der kun vedrører små, lokale aktører uden markedsmagt.

2.3 Den kvalitative betingelse

Den anden betingelse for, at Konkurrence- og Forbrugerstyrelsen kan kræve en fusion anmeldt efter § 12, stk. 6, er, at styrelsen vurderer, at der er risiko for, at fusionen hæmmer den effektive konkurrence betydeligt, navnlig som følge af skabelsen eller styrkelsen af en dominerende stilling.

Betingelsen afspejler den materielle vurdering, som styrelsen foretager af alle fusioner over omsætningstærsklerne, som skal anmeldes. Det fremgår af konkurrencelovens § 12 c, stk. 2, at styrelsen foretager en vurdering af, hvorvidt en fusion hæmmer den effektive konkurrence betydeligt.

En liste over de oplysninger, som styrelsen typisk vil inddrage til brug for vurderingen af, om den kvalitative betingelse er opfyldt, findes i Boks 3.1.

2.4 Frister for hvornår Konkurrence- og Forbrugerstyrelsen kan kræve en fusion anmeldt

Konkurrence- og Forbrugerstyrelsen kan kun kræve en fusion anmeldt inden for nogle nærmere fastsatte tidsfrister.

Der er tre tidsfrister, som er relevante:

- » Tidsfristen relateret til fusionsaftalens indgåelse ("tre-måneders fristen")
- » Tidsfristen relateret til fusionens gennemførelse ("seks-måneders fristen")
- » Tidsfristen relateret til det tidspunkt, hvor Konkurrence- og Forbrugerstyrelsen er blevet gjort bekendt med fusionen ("fristen på 15 hverdage")

Fristerne og samspillet mellem disse er uddybet nedenfor. Se afsnit 3.4 nedenfor for eksempler på fristernes anvendelse.

Tre-måneders fristen

Konkurrence- og Forbrugerstyrelsen kan som det klare udgangspunkt ikke kræve fusioner under de almindelige omsætningstærskler anmeldt senere end tre måneder efter, at:

- » en fusionsaftale er indgået,
- » et overtagelsestilbud er offentliggjort, eller

» en kontrollerende andel er erhvervet.⁴

Tre-måneders fristen regnes fra det tidligste af disse tidspunkter.

Ovenstående gælder også i tilfælde, hvor en ny eller revideret fusionsaftale erstatter en tidligere indgået fusionsaftale. I det tilfælde løber tre-måneders fristen dermed på ny.

Fristen på tre måneder gælder som udgangspunkt også, hvis styrelsen ikke er blevet opmærksom på en fusion. Fristen beregnes i hele *måneder*. Herved menes samme dato i måneden tre måneder senere, fra den dato, hvor en fusionsaftale er indgået, et overtagelsestilbud er offentliggjort, eller en kontrollerende andel er erhvervet.

Hvis der undtagelsesvis foreligger særlige omstændigheder, vil styrelsen dog kunne kræve en fusion anmeldt efter udløbet af de tre måneder, jf. nærmere nedenfor.

Seks-måneders fristen

Hvis der *undtagelsesvis* foreligger særlige omstændigheder, vil styrelsen kunne kræve fusioner anmeldt senest seks måneder efter deres gennemførelse.⁵

Konkurrence- og Forbrugerstyrelsen vurderer, hvorvidt der konkret foreligger særlige omstændigheder i den enkelte sag, jf. eksempler i Boks 2.1.

Boks 2.1 Eksempler på særlige omstændigheder

Særlige omstændigheder vil eksempelvis kunne foreligge, hvis:

- » Styrelsen har anmodet en fusionspart om oplysninger, som skal sætte styrelsen i stand til at vurdere, om fusionen kan kræves anmeldt, men hvor virksomheden ikke inden for den fastsatte frist har besvaret denne anmodning.
- » Fusionsparterne har fortroligholdt fusionsaftalen, herunder for at undgå, at styrelsen skulle blive opmærksom på fusionen.
- » En orientering fra fusionsparter eller en markedsaktør sendes til styrelsen lige før udløbet af tre-måneders fristen, og styrelsen af den grund ikke er i stand til inden for tre-måneders fristen at tage stilling til, om fusionen skal kræves anmeldt.

jf. Folketingstidende 2023-24, tillæg A, L 121 som fremsat.

Seks-måneders fristen beregnes ligesom tre-måneders fristen i hele *måneder*.

Fristen på 15 hverdage

Konkurrence- og Forbrugerstyrelsen skal senest 15 hverdage efter, at styrelsen er blevet gjort bekendt med en fusion, tage stilling til, om styrelsen vil kræve fusionen anmeldt, jf. konkurrencelovens § 12, stk. 6, 3. pkt. Hvis styrelsen beslutter, at fusionen kræves anmeldt, vil styrelsen træffe afgørelse herom inden for de 15 hverdage. Hvis styrelsen ikke træffer afgørelse om at kræve fusionen anmeldt inden for de 15 hverdage, har styrelsen ikke længere mulighed for at kræve fusionen anmeldt.

⁴ Jf. konkurrencelovens § 12, stk. 6, 4. pkt.

⁵ Jf. konkurrencelovens § 12, stk. 6, 6. pkt.

Styrelsen kan således inden for den tidligere nævnte tre-måneders periode anmode fusionsparter om at sende oplysninger til styrelsen om fusionen, som gør styrelsen i stand til at vurdere, om en fusion skal kræves anmeldt. Når styrelsen vurderer, at oplysningerne er tilstrækkelige til at foretage denne vurdering, er styrelsen gjort bekendt med fusionen.

Fusionsparter kan også vælge at fremsende relevante oplysninger uden at blive anmodet herom af styrelsen. Det kan være relevant, hvis fusionsparterne har en formodning om, at fusionen kan medføre konkurrencemæssige betænkeligheder, jf. Boks 2.2.

Fristen på 15 hverdage beregnes i *hverdage*, hvorved menes mandag til fredag bortset fra helligdage, juleaftensdag og nytårsaftensdag. Fristen beregnes på samme måde som fristerne efter konkurrencelovens § 12 d, stk. 1-4, dvs. ved udløbet af døgnet.

Fristen på 15 hverdage kan dog ikke begynde at løbe, før en fusionsaftale er indgået, et overtagestilbud er offentliggjort, eller en kontrollerende andel er erhvervet, dvs. før tre-måneders fristen er igangsat.

2.5 Konkurrence- og Forbrugerstyrelsens prioriteringsadgang

Selv hvis Konkurrence- og Forbrugerstyrelsen har modtaget relevante og tilstrækkelige oplysninger til at vurdere, om en fusion skal kræves anmeldt, og betingelserne for at kræve fusionen anmeldt er opfyldt, er styrelsen ikke forpligtet til at kræve fusionen anmeldt. Det skyldes, at styrelsen har prioriteringsadgang, jf. nærmere herom nedenfor. Konkurrencelovens § 12, stk. 6, er forudsat kun at ville blive anvendt i særlige tilfælde.

Desuden følger det af konkurrencelovens § 15, stk. 1, 3. pkt., at det er styrelsen, der beslutter, om der er tilstrækkelig anledning til at undersøge eller træffe afgørelse i en sag, herunder om sagsbehandlingen midlertidigt eller endeligt skal indstilles.

Styrelsen er således hverken på baggrund af en henvendelse eller af egen drift forpligtet til at kræve en fusion anmeldt og kan beslutte ikke at undersøge eller træffe afgørelse i en sådan sag.

Eksempler på sager Konkurrence- og Forbrugerstyrelsen potentielt vil prioritere

Styrelsen vil normalt ikke anse fusioner for at være i risiko for at hæmme den effektive konkurrence betydeligt, hvis de umiddelbart opfylder kriterierne for forenklet anmeldelse i § 3, stk. 1, litra 3 og 4, i bekendtgørelse nr. 690 af 25. maj 2020 om anmeldelse af fusioner, dvs. hvor de deltagende virksomheder har ingen eller begrænsede horisontale overlap eller vertikale forbindelser. Det er således ikke sådanne fusioner, der som udgangspunkt vil falde ind under konkurrencelovens § 12, stk. 6, eller som styrelsen vil prioritere.

Hvis Konkurrence- og Forbrugerstyrelsen prioriterer at undersøge en fusion efter konkurrencelovens § 12, stk. 6, vil styrelsen foretage en konkret vurdering af, om der er risiko for, at den pågældende fusion kan hæmme den effektive konkurrence betydeligt, navnlig som følge af skabelsen eller styrkelsen af en dominerende stilling. Styrelsen vil derfor både skulle vurdere, om den kvantitative betingelse såvel som den kvalitative betingelse er opfyldt.

Styrelsens adgang til at kræve fusioner mellem virksomheder under de almindelige omsætningstærskler anmeldt gælder alene, hvis fusionsparterne tilsammen har en årlig omsætning i Danmark på mindst 50 mio. kr. Desuden skal fusionen rejse konkurrencemæssige betænkeligheder. Det kan være:

- » fusioner mellem virksomheder, der efter fusionen opnår en betydelig markedsstyrke på et koncentreret marked med fx høje adgangsbarrierer, hvor tilgangen af nye virksomheder er begrænset, eller

- » fusioner, hvor mindst én af de deltagende virksomheders omsætning ikke afspejler virksomhedens nuværende eller fremtidige konkurrencemæssige potentiale.⁶

Ovennævnte situationer er alene eksempler, der skal tjene til illustration, jf. nærmere herom i Boks 2.2.

Boks 2.2

Eksempler på fusioner, der potentielt kan hæmme den effektive konkurrence betydeligt

Den kvalitative betingelse vil kunne være opfyldt i en fusion mellem virksomheder, der efter fusionen opnår en betydelig markedsstyrke, fx:

- » en fusion, som medfører skabelsen eller styrkelsen af en dominerende stilling,
- » en fusion, som medfører en svækkelse af konkurrenters evne eller incitament til at konkurrere, herunder ved at gøre det vanskeligere for dem at komme ind på markedet eller ekspandere eller ved at afskærme deres adgang til leverancer eller markeder, eller
- » en fusion på et oligopolistisk marked, som kan medføre risiko for koordinerede virkninger, eller konglomeratfusioner, der kan medføre risiko for fx bundling af produkter.

Den kvalitative betingelse vil desuden kunne være opfyldt i en fusion, hvor mindst én af de deltagende virksomheders omsætning ikke afspejler virksomhedens konkurrencemæssige potentiale, fx:

- » en fusion, hvor en af de deltagende virksomheder er en nystartet virksomhed eller en ny virksomhed på markedet med et betydeligt konkurrencemæssigt potentiale, men som endnu ikke genererer betydelige indtægter, eksempelvis på det digitale område.
- » en fusion, hvor en markedsaktør, som har, eller som med stor sandsynlighed kan få, stor betydning for konkurrencen på markedet, fjernes fra markedet.
- » en fusion, hvor fusionen medfører, at en væsentlig ny eller fremtidig konkurrent fjernes, eller en vigtig innovativ mindre virksomhed bliver opkøbt.
- » en fusion fx i brancher som medicinalindustrien eller andre brancher, hvor innovation og udvikling er en vigtig konkurrenceparameter, og hvor en deltagende virksomhed er en vigtig innovativ virksomhed, eller en deltagende virksomhed er i færd med at gennemføre potentielt vigtig forskning, som kan få central betydning for konkurrencen.
- » fusioner, hvor en deltagende virksomhed er ny og har adgang til aktiver af konkurrencemæssig betydning (fx råmaterialer, infrastruktur, data eller intellektuelle ejendomsrettigheder), eller som leverer produkter eller tjenesteydelser, der udgør vigtige input eller komponenter i andre brancher.

jf. Folketingstidende 2023-24, tillæg A, L 121 som fremsat.

⁶ Folketingstidende 2023-24, tillæg A, L 121 som fremsat.

Kapitel 3

Sagsproces

Som tidligere anført har virksomheder ikke pligt til at oplyse styrelsen om en fusion under de almindelige omsætningstærskler, og virksomheder behøver dermed heller ikke at rette henvendelse til styrelsen i forbindelse med en fusion under de almindelige omsætningstærskler.

Der kan dog være tilfælde, hvor virksomheder er i tvivl om, hvorvidt styrelsen potentielt vil kræve en fusion anmeldt. I sådanne tilfælde kan virksomheder rette henvendelse til styrelsen (eventuelt fortroligt) med henblik på at få vejledning om reglerne om anmeldelse af fusioner under de almindelige omsætningstærskler samt om styrelsens processer i forbindelse hermed eller i øvrigt for at gøre opmærksom på en fusion. Dette kan i så fald med fordel gøres tilpas tidligt i tre-måneders perioden, dvs. umiddelbart efter, at en fusionsaftale er indgået, et overtagelsestilbud er offentliggjort, eller en kontrollerende andel er erhvervet, sådan at styrelsen har mulighed for at kunne nå at forholde sig til henvendelsen inden for fristen.

Virksomheder, der påtænker at fusionere eller er fusioneret, vil via henvendelse til styrelsen kunne få styrelsens umiddelbare tilkendegivelse af, om der er tale om en fusion, som styrelsen vil kræve anmeldt i henhold til konkurrencelovens § 12, stk. 6.⁷ Fusionsparter har endvidere mulighed for at henvende sig fortroligt til styrelsen. Det vil sige, at fusionsparter kan orientere styrelsen om en fusion, før den er offentlig kendt.

Styrelsen kan desuden af egen drift blive opmærksom på fusioner, fx via medieomtale, som vil kunne opfylde kriterierne for at blive krævet anmeldt i medfør af bestemmelsen i § 12, stk. 6. I sådanne tilfælde vil styrelsen indlede kontakt med de fusionerede virksomheder og eventuelt også relevante markedsaktører.

3.1 Indhentning af oplysninger

Konkurrence- og Forbrugerstyrelsen vil kunne indhente relevante oplysninger i medfør af konkurrencelovens § 17 til brug for styrelsens vurdering af, om der er tale om en fusion, som styrelsen vil kræve anmeldt i henhold til konkurrencelovens § 12, stk. 6. Sådanne oplysninger kan både indhentes fra fusionsparter eller fra tredjeparter, som derfor er forpligtede til at svare og afgive de efterspurgte oplysninger. I tilfælde hvor styrelsen indhenter oplysninger fra fusions- eller tredjeparter, vil der være angivet en frist for at svare og afgive de efterspurgte oplysninger.

Styrelsen kan pålægge daglige eller ugentlige tvangsbøder til virksomheder, virksomhedssammenslutninger eller enhver anden juridisk person, der undlader at afgive svar, herunder inden for den fastsatte frist, fuldstændige og korrekte oplysninger som svar på en anmodning om oplysninger efter § 17, jf. konkurrencelovens § 22, stk. 1.

⁷ Folketingstidende 2023-24, tillæg A, L 121 som fremsat.

3.2 "Gjort bekendt med"

Styrelsen kan anmode fusionsparter eller tredjeparter om relevante og tilstrækkelige oplysninger for at kunne foretage en vurdering af, om betingelserne for at kræve en fusion anmeldt, er opfyldt. Når styrelsen vurderer, at oplysningerne er tilstrækkelige, er styrelsen gjort bekendt med fusionen.

Virksomheder vil også selv kunne indsende oplysninger til styrelsen fx ved at sende en kort orientering til styrelsen med oplysninger, der er relevante i den konkrete fusion. Styrelsen vil dog opfordre virksomheder til at indgå i en dialog med styrelsen, før virksomhederne sender oplysninger til styrelsen. Det skyldes bl.a., at det vil afhænge af den konkrete fusion og en konkret vurdering i det enkelte tilfælde, hvilke relevante og tilstrækkelige oplysninger styrelsen vil have brug for til at kunne vurdere, om betingelserne i konkurrencelovens § 12, stk. 6, er opfyldt. Det er styrelsen, som vurderer, om styrelsen har modtaget relevante og tilstrækkelige oplysninger.

Hvis styrelsen prioriterer at undersøge, om en fusion kan kræves anmeldt, vil styrelsen typisk have brug for de oplysninger, der er oplistet i Boks 3.1.

Boks 3.1 Oplysninger, der kan være relevante til brug for styrelsens vurdering

Generel information om fusionen

- » en kort beskrivelse af fusionsparterne og deres ejer- og kontrolforhold før og efter fusionen.
- » en kort beskrivelse af fusionen, fusionens værdi, fusionens rationale og om den er gennemført.
- » oplysninger om tidspunktet for fusionens gennemførelse og den påtænkte timing.
- » om transaktionen er en fusion i konkurrencelovens forstand.
- » fusionsparternes omsætning i Danmark, EU og på verdensplan i seneste regnskabsår.
- » om fusionen er anmeldelsespligt i andre jurisdiktioner.

Information om fusionsparternes aktiviteter m.v.

- » en beskrivelse af horisontale eller vertikale overlap mellem fusionsparternes aktiviteter, kunder og leverandører.
- » en beskrivelse af konkurrencesituationen for de aktiviteter, hvor fusionsparterne har horisontalt eller vertikalt overlappende aktiviteter.
- » om der er samhandel mellem parterne.
- » om fusionsparternes omsætning inden for de aktiviteter, hvor der er vertikale eller horisontale overlap mellem fusionsparterne, afspejler deres aktuelle eller potentielle konkurrencemæssige potentiale.
- » fusionsparternes nærmeste konkurrenter inden for de aktiviteter, hvor der er horisontale eller vertikale overlap.
- » om fusionsparterne har meddelt eller har fået meddelt licenser på patenter, knowhow og andre rettigheder.
- » om nogen af fusionsparterne har særligt adgang til råmaterialer, nødvendig infrastruktur, data eller lignende.
- » estimater af/skøn over fusionsparternes markedsandele.

Beskrivelsen af fusionsparternes aktiviteter kan med fordel tage udgangspunkt i praksis for tidligere markedsafgrænsninger.

Transaktionsdokumenter

- » en kopi af fusions- eller købsaftalen (eller ethvert andet dokument), der viser, at der er indgået en fusionsaftale.

Efter modtagelsen af oplysninger kan styrelsen eventuelt anmode fusionsparter eller tredje-parter om yderligere oplysninger, der er relevante for styrelsens vurdering af, om betingelserne i konkurrencelovens § 12, stk. 6, er opfyldt.

3.3 Partsrettigheder, hvis Konkurrence- og Forbrugerstyrelsen vil kræve en fusion anmeldt

Hvis Konkurrence- og Forbrugerstyrelsen er blevet gjort bekendt med en fusion, og styrelsen vurderer, at betingelserne for at kræve en fusion anmeldt, er opfyldt, skal styrelsen inden for 15 hverdage kræve fusionen anmeldt, hvis styrelsen vælger at prioritere sagen.

Såfremt styrelsen har modtaget relevante og tilstrækkelige oplysninger til at vurdere, om en fusion kan kræves anmeldt, og styrelsen vurderer, at fusionen ikke skal kræves anmeldt, vil parterne blive orienteret herom. Styrelsen vil bestræbe sig på at foretage denne afvejning så tidligt i processen som muligt.

I situationer, hvor styrelsen har modtaget relevante og tilstrækkelige oplysninger og umiddelbart påtænker, at styrelsen vil kræve fusionen anmeldt, vil styrelsen meddele fusionsparterne dette samt en angivelse af datoen for fristen på 15 hverdages udløb.

Såfremt styrelsen på det foreliggende grundlag vurderer, at betingelserne i konkurrencelovens § 12, stk. 6, er opfyldt, og styrelsen samtidig beslutter at prioritere en behandling af fusionen, vil styrelsen træffe en afgørelse rettet til fusionsparterne om, at parterne pålægges en pligt til at anmelde fusionen.

I sager efter konkurrencelovens § 12, stk. 6, hvor fusionsparter dermed bliver adressat for en sådan afgørelse, vil fusionsparterne være omfattet af forvaltningslovens regler om partsaktindsigt, partshøring m.v. Det vil bl.a. sige, at fusionsparterne vil blive partshørt i overensstemmelse med reglerne i forvaltningslovens § 19. Fusionsparterne vil som udgangspunkt blive partshørt, hvis sagen indeholder faktiske oplysninger til ugunst for dem, som er af væsentlig betydning for styrelsens afgørelse, og som parterne ikke i forvejen er bekendte med. Det vil i givet fald ske med en meget kort høringsfrist henset til styrelsens frist på 15 hverdage.

Styrelsens afgørelse om, at en fusion skal anmeldes efter reglerne i konkurrencelovens § 12, stk. 6, kan indbringes for domstolene – ligesom en eventuel forbudsafgørelse ved den efterfølgende fusionskontrol også kan.

3.4 Eksempler på processen i sager hvor Konkurrence- og Forbrugerstyrelsen kan kræve en fusion anmeldt

I det følgende beskrives tre fiktive eksempler på fusioner, der er under de almindelige omsætningstærskler, og som styrelsen potentielt vil kunne kræve anmeldt. Eksemplerne tager udgangspunkt i fusioner, hvor både den kvantitative og kvalitative betingelse er opfyldt. Eksemplerne viser ligeledes, hvordan henholdsvis tre-måneders fristen og fristen på 15 hverdage kan komme i spil, samt hvordan seks-måneders fristen undtagelsesvist kan komme i spil.

Boks 3.2

Eksempel 1 - Fusion mellem virksomheder i forskellige omsætningsled, der indebærer en risiko for, at den fusionerede virksomhed afskærmer vigtigt input for konkurrenter

Virksomhed A, med en omsætning på 1 mia. kr., har købt og fået kontrol over Virksomhed B med en omsætning på 80 mio. kr. Virksomhed A er markedets største forhandler af onlineannoncer. Virksomhed A og virksomhedens konkurrenter anvender indsamlet data til målrettede annoncerne til kunder. Virksomhed A benytter inden fusionen eget indsamlet data. Det vil tage andre aktører mange år at indsamle lige så meget og lige så detaljeret data, som Virksomhed B er i besiddelse af. Virksomhed B indsamler gennem deres egen app data om nogle specifikke kunder, som de sælger til flere konkurrenter og til virksomhed A.

Fusionen indebærer umiddelbart en risiko for, at Virksomhed A vil kunne afskærme sine aktuelle eller potentielle konkurrenter inden for salg af onlineannoncer ved at forhindre disse i at benytte Virksomhed B's data. Dermed er der en risiko for, at flere annoncører vil vælge at

købe Virksomhed A's onlineannoncer, hvilket potentielt kan skade konkurrencen for onlineannoncer såvel som forbrugerne.

Fusionsparterne underskriver en fusionsaftale den 2. september 2024.

En uge herefter udsender fusionsparterne en pressemeddelelse om fusionen på deres hjemmesider, hvorfor fusionen nu er offentlig kendt. Tre-måneders fristen begynder derfor at løbe, og styrelsen kan senest den 2. december 2024 kræve fusionen anmeldt, hvis den opfylder betingelserne herfor.

Fusionen opfylder det kvantitative kriterie, og fusionsparterne har en formodning om, at fusionen eventuelt også ville kunne opfylde det kvalitative kriterie. Fusionsparterne vælger den 9. september 2024 at sende pressemeddelelsen og et kort orienteringsbrev til styrelsen med de oplysninger, fusionsparterne finder relevante i den konkrete sag.

Styrelsen har på baggrund af fusionsparternes henvendelse en række opfølgende spørgsmål til fusionsparterne. Fusionsparterne sender svar på spørgsmålene til styrelsen den 1. oktober 2024, hvorved styrelsen den 1. oktober 2024 har relevante og tilstrækkelige oplysninger til at kunne vurdere, om betingelserne for at kræve fusionen anmeldt, er opfyldt. Styrelsen orienterer hurtigst muligt fusionsparterne om, at styrelsen nu er bekendt med fusionen, og at fristen på 15 hverdage løber fra den 1. oktober 2024.

Senest 15 hverdage herefter, dvs. den 22. oktober 2024, skal styrelsen kræve fusionen anmeldt, hvis betingelserne herfor er opfyldt, og styrelsen i øvrigt prioriterer at kræve fusionen anmeldt. Efter denne dato kan styrelsen ikke længere kræve fusionen anmeldt – også selvom tre-måneders fristen først udløber den 2. december 2024.

I dette konkrete eksempel er seks-måneders fristen ikke aktuel.

Nedenfor er illustreret tidslinjen for dette eksempel:



Symboler markeret med rød indikerer, at en tidsfrist er igangsat. I dette eksempel er det henholdsvis tre-måneders fristen og fristen på 15 hverdage, der er igangsat. Symbolet markeret med grå indikerer udløbet af tre-måneders fristen, der dog ikke bliver aktuel i dette eksempel.

Boks 3.3

Eksempel 2 - Fusion mellem virksomheder i samme omsætningsled der indebærer risiko for, at den fusionerede virksomhed opnår en dominerende stilling på markedet

Virksomhed A, med en omsætning på 35 mio. kr., har købt og fået kontrol over Virksomhed B med en omsætning på 15 mio. kr. Virksomhed A og Virksomhed B sælger specialiserede IT-løsninger. Fusionsparterne har underskrevet en fusionsaftale den 2. september 2024. Da der i dette eksempel kun findes tre forhandlere i Danmark, og Virksomhed A og Virksomhed B er markedets største, indebærer fusionen en risiko for, at Virksomhed A opnår en dominerende stilling på markedet, der gør den i stand til at hæmme konkurrencen.

Fusionsparterne vælger på den baggrund at fortroligholde fusionen og dermed hverken at udsende en offentlig pressemeddelelse om fusionen eller at orientere styrelsen om den.

Fusionsparterne gennemfører fusionen den 2. december 2024, dvs. på den dato, hvor tre-måneders fristen udløber. Den sidste aktør på markedet bliver herefter opmærksom på, at der nu blot er én konkurrent på markedet, hvorfor denne markedsaktør gør styrelsen opmærksom på fusionen.

Styrelsen retter derefter henvendelse til fusionsparterne og anmoder dem om at indsende en række oplysninger til brug for styrelsens vurdering af, om fusionen kan kræves anmeldt. Da fusionsparterne bevidst ikke har oplyst om fusionsaftalen, herunder for at undgå, at styrelsen skulle blive opmærksom på fusionen, foreligger der særlige omstændigheder. Da seks-måneders fristen løber fra fusionens gennemførelse den 2. december 2024, kan styrelsen senest den 2. juni 2025 kræve fusionen anmeldt.

Fusionsparterne sender den 3. januar 2025 relevante og tilstrækkelige oplysninger til brug for, at styrelsen kan vurdere, om betingelserne for at kræve fusionen anmeldt er opfyldt. Styrelsen orienterer hurtigst muligt fusionsparterne om, at styrelsen er bekendt med fusion, og at fristen på 15 hverdage løber fra den 3. januar 2025.

Senest 15 hverdage herefter, dvs. den 24. januar 2025, skal styrelsen kræve fusionen anmeldt, hvis betingelserne herfor er opfyldt, og styrelsen i øvrigt prioriterer at kræve fusionen anmeldt. Efter denne dato kan styrelsen ikke længere kræve fusionen anmeldt – også selvom fristen på seks måneder først udløber den 2. juni 2025.

Nedenfor er illustreret tidslinjen for dette eksempel:



Symboler markeret med rød indikerer, at en tidsfrist er igangsat. I dette eksempel er alle tre tidsfrister igangsat. Symbolet markeret med grå indikerer udløbet af seks-måneders fristen, der dog ikke bliver aktuel i dette eksempel.

Boks 3.4

Eksempel 3 – Fusion mellem virksomheder ved oprettelsen af et joint venture der indebærer risiko for, at joint venturet reducerer konkurrencen og produktudbuddet på markedet

Virksomhed A og Virksomhed B har hver en omsætning på 400 mio. kr. og udbyder hver deres tv-kanal i konkurrence med hinanden og andre udbydere. Tv-kanaler er generelt afhængige af at skulle indeholde populært indhold for at blive efterspurgt af kunderne, men populært indhold er dyrt at få adgang til. Virksomhed A har erhvervet en betydelig del af markedets populære rettigheder, og Virksomhed B har markedets stærkeste brand. Virksomhed A og Virksomhed B er blevet enige om at oprette en ny fælles tv-kanal, som skal konkurrere med de øvrige tv-kanaler i markedet. Begge virksomheder vil overføre deres vigtigste rettigheder til det nye selvstændigt fungerende joint venture, så tv-kanalen bliver uundværlig for kunderne. Der er en risiko for, at ejerne efter fusionen vil konkurrere mindre intensivt med hinanden, og at fusionen vil reducere udvalget af tv-kanaler på markedet. Fusionsaftalen indgås den 2. september 2024. Tre-måneders fristen begynder derfor at løbe, og styrelsen kan senest den 2. december 2024 kræve fusionen anmeldt, hvis den opfylder betingelserne herfor.

Efter at fusionsparterne har udsendt en offentlig pressemeddelelse på deres respektive hjemmesider, bliver styrelsen den 10. september 2024 af egen drift opmærksom på fusionen. Kort tid herefter retter styrelsen henvendelse til fusionsparterne og anmoder dem om at indsende relevante oplysninger om fusionen med udgangspunkt i oplysningerne nævnt i denne vejlednings Boks 3.1 om oplysninger til brug for at gøre styrelsen bekendt med fusionen.

Den 27. september 2024 sender fusionsparterne de efterspurgte oplysninger. I den konkrete sag er disse oplysninger relevante og tilstrækkelige til, at styrelsen er blevet gjort bekendt med fusionen. Styrelsen orienterer hurtigst muligt fusionsparterne om, at styrelsen er bekendt med fusion, og at fristen på 15 hverdage løber fra den 27. september 2024.

Senest 15 hverdage herefter, dvs. den 18. oktober 2024, skal styrelsen kræve fusionen anmeldt, hvis betingelserne herfor er opfyldt, og styrelsen i øvrigt prioriterer at kræve fusionen anmeldt. Efter denne dato kan styrelsen ikke længere kræve fusionen anmeldt – også selvom tre-måneders fristen først udløber den 2. december 2024.

I dette konkrete eksempel bliver seks-måneders fristen ikke aktuel.

Nedenfor er illustreret tidslinjen for dette eksempel:



Symboler markeret med rød indikerer, at en tidsfrist er igangsæt. I dette eksempel er det henholdsvis tre-måneders fristen og fristen på 15 hverdage.

Kapitel 4

Konsekvenserne af, at en fusion kræves anmeldt

4.1 Pligt til at anmelde

Hvis Konkurrence- og Forbrugerstyrelsen kræver en fusion anmeldt i medfør af reglerne i konkurrencelovens § 12, stk. 6, har fusionsparterne pligt til at anmelde fusionen, jf. konkurrencelovens § 12 b, stk. 1.

Pligten til at anmelde en fusion påhviler de deltagende virksomheder, jf. § 1, stk. 1, i bekendtgørelse nr. 690 af 25. maj 2020 om anmeldelse af fusioner. Hvis styrelsen har krævet en fusion anmeldt, og de deltagende virksomheder ikke indgiver en sådan anmeldelse, kan disse virksomheder pålægges en bøde, jf. konkurrencelovens § 23, stk. 2, nr. 4.

4.2 Anmeldelse af en fusion

Hvis en fusion kræves anmeldt efter konkurrencelovens § 12, stk. 6, skal den anmeldes almindeligt. Det gælder også, selvom fusionen er gennemført på det tidspunkt, hvor Konkurrence- og Forbrugerstyrelsen kræver fusionen anmeldt.

De eksisterende regler om fusionskontrol i konkurrencelovens kapitel 4 vil være gældende, herunder reglerne om tidsfrister for styrelsens behandling af fusioner (§ 12 d) samt reglerne om betaling af anmeldelsesgebyr (§ 12 h). Styrelsen henviser til anmeldelsesbekendtgørelsen (herunder bilag 1 med oplysninger til anmeldesskema) samt styrelsens vejledning om fusionsanmeldelser og -gebyrer.

Selvom en fusion er gennemført, når den kræves anmeldt, vil styrelsen skulle træffe afgørelse om, hvorvidt fusionen kan godkendes eller forbydes i medfør af konkurrencelovens § 12 c.

Viser styrelsens undersøgelser, at en fusion skal forbydes, har fusionsparterne mulighed for at afgive tilsagn, ligesom det er tilfældet med fusioner, der ikke er gennemført, før de anmeldes til styrelsen.

Ønsker fusionsparterne ikke at afgive tilsagn, der fjerner de skadelige virkninger af en fusion, kan styrelsen forbyde fusionen. I sådanne tilfælde vil styrelsen eksempelvis kunne udstede et påbud om en deling af de overtagne eller fusionerede virksomheder eller aktiver eller ophør af den fælles kontrol eller enhver anden forholdsregel, som vil kunne genoprette den effektive konkurrence.

4.3 Frist for at indgive anmeldelse

Konkurrence- og Forbrugerstyrelsen kan fastsætte en frist for, hvornår parterne senest skal have anmeldt en fusion, som styrelsen kræver anmeldt i medfør af konkurrencelovens § 12, stk. 6.

Styrelsen vil særligt fastsætte frister i de tilfælde, hvor en fusion allerede er gennemført på det tidspunkt, hvor styrelsen kræver fusionen anmeldt. Det skyldes, at fusionen potentielt kan medføre skadevirkninger på markedet, hvilket fusionskontrollen netop skal sikre imod. Fristens længde fastsættes efter de konkrete omstændigheder i det enkelte tilfælde, herunder de potentielle skadevirkninger, eksempelvis til syv hverdage efter fusionen kræves anmeldt.

4.4 Forbud mod præimplementering

Fusioner over tærskelværdierne, der skal anmeldes til Konkurrence- og Forbrugerstyrelsen, må ikke gennemføres, hverken før den er blevet anmeldt, eller før styrelsen eller Konkurrencerådet har godkendt den. Dette kaldes præimplementeringsforbuddet.

Der gælder som udgangspunkt *ikke* et præimplementeringsforbud i forhold til fusioner under de almindelige omsætningstærskler.

I den særlige situation, hvor styrelsen måtte kræve en fusion under de almindelige omsætningstærskler anmeldt, og fusionen ikke allerede er gennemført, vil der ligeledes gælde et præimplementeringsforbud. I denne situation må parterne således ikke gennemføre fusionen, før styrelsen har godkendt den. Gennemføres fusionen, før den er godkendt, vil det være strafbelagt, jf. konkurrencelovens § 23, stk. 2, nr. 5.

Hvis parterne allerede har gennemført fusionen, når styrelsen træffer afgørelse om, at fusionen kræves anmeldt, skal fusionen anmeldes, uanset at den allerede er gennemført. Som det fremgår af afsnit 4.3, kan styrelsen fastsætte en frist for at anmelde fusionen.

Så længe styrelsen ikke har taget stilling til, om en fusion, som er under de almindelige omsætningstærskler, skal anmeldes, kan den gennemføres, uden at det vil være i strid med præimplementeringsforbuddet.

Det er ikke et krav, at fusionsparterne sætter implementeringen af en fusion, der er gennemført, i bero, mens styrelsen undersøger, om fusionen skal kræves anmeldt. Ved at sætte implementeringen i bero kan fusionsparterne dog minimere eventuelle skadelige virkninger ved fx at skulle dele virksomheden/aktiverne igen, hvis styrelsen kræver fusionen anmeldt, og styrelsens undersøgelser af fusionen viser, at fusionen skal forbydes, jf. afsnit 4.2 ovenfor.

Kapitel 5

Henvisning til relevante regler, links m.v.

Nærmere oplysninger af relevans for anmeldelse og behandling af fusioner kan findes følgende steder på enten Konkurrence- og Forbrugerstyrelsens hjemmeside (www.kfst.dk) eller Kommissionens hjemmeside (www.ec.europa.eu/competition):

- » Konkurrencelovens kapitel 4, jf. lovbekendtgørelse nr. 360 af 4. marts 2021, som ændret ved lov nr. 638 af 12. juni 2024.
 - » Bekendtgørelse nr. 690 af 25. maj 2020 om anmeldelse af fusioner
 - » Konkurrence- og Forbrugerstyrelsens vejledning om fusionsanmeldelser og –gebyrer
 - » Bekendtgørelse nr. 1286 af 26. november 2019 om beregning af omsætning i konkurrenceloven
 - » Konkurrence- og Forbrugerstyrelsens vejledning til bekendtgørelse nr. 1286 af 26. november 2019 om beregning af omsætning i konkurrenceloven
 - » Rådets forordning EF nr. 139/2004 af 20. januar 2004 om kontrol med fusioner og virksomhedsovertagelser (EU-fusionsforordningen)
 - » Kommissionens gennemførelsesforordning (EU) 2023/914 af 20. april 2023 om gennemførelse af Rådets forordning (EF) nr. 139/2004 om kontrol med fusioner og virksomhedsovertagelser og ophævelse af Kommissionens forordning (EF) nr. 802/2004
 - » Kommissionens konsoliderede meddelelse om jurisdiktion efter Rådets forordning (EF) nr. 139/2004 om kontrol med fusioner og virksomhedsovertagelser (2008/C 95/01), 16. april 2008
 - » Kommissionens meddelelse om henvisning af fusioner (2005/C 56/02), 5. marts 2005
 - » Kommissionens vejledning om anvendelsen af den henvisningsmekanisme, som er fastlagt i fusionsforordningens artikel 22, på visse kategorier af sager (2021/C 113/01), 31. marts 2021
 - » Kommissionens meddelelse om afgrænsning af det relevante marked i forbindelse med Unionens konkurrenceret (C/2024/1645), 22. februar 2024
 - » Retningslinjer for vurdering af horisontale fusioner efter Rådets forordning om kontrol med fusioner og virksomhedsovertagelser (2004/C 31/05), 5. februar 2004
 - » Retningslinjer for vurdering af ikke-horisontale fusioner efter Rådets forordning om kontrol med fusioner og virksomhedsovertagelser (2008/C 265/06), 18. oktober 2008
 - » Kommissionens meddelelse om løsningsforslag, der kan accepteres i henhold til Rådets forordning (EF) nr. 139/2004 og Kommissionens forordning (EF) nr. 802/2004, (2008/C 267/01), 22. oktober 2008
-

-
- » Kommissionens meddelelse om konkurrencebegrænsninger, der er direkte knyttet til og nødvendige for gennemførelsen af fusioner (2005/C 56/24), 5. marts 2005
 - » Kommissionens meddelelse om forenklet behandling af bestemte fusioner efter Rådets forordning (EF) nr. 139/2004 om kontrol med fusioner og virksomhedsovertagelser (2023/C 160/01) af 5. maj 2023

UDKAST
