



Præ-implementeringsforbuddet

1. oktober 2015 | Martin André Dittmer

Young Competition
Law Professionals

Emner

- EY afgørelsen fra en ekstern rådgivers perspektiv
- Udvalgt udenlandsk praksis
- Praktik og gode råd

Hvad er lektien fra EY afgørelsen?

- Forbuddet omfatter ikke kun **kontrolskifte**, men også dispositioner, der kan betegnes som **delvis implementering**.
- Relevante momenter:
 - (i) fusionsspecifik,
 - (ii) irreversibel, og
 - (iii) har potentiale for markedsmæssige virkninger.
- Stadig enorm gråzone.

FIFTY SHADES
OF GREY

Eventuel bødestørrelse afgørende for forbuddets fulde effektivitet

- Ikke muligt at opsige betinget af godkendelse og **samtidig** med virkning fra opsigelsestidspunkt.

Opsigelsen løb fra 18. november 2013

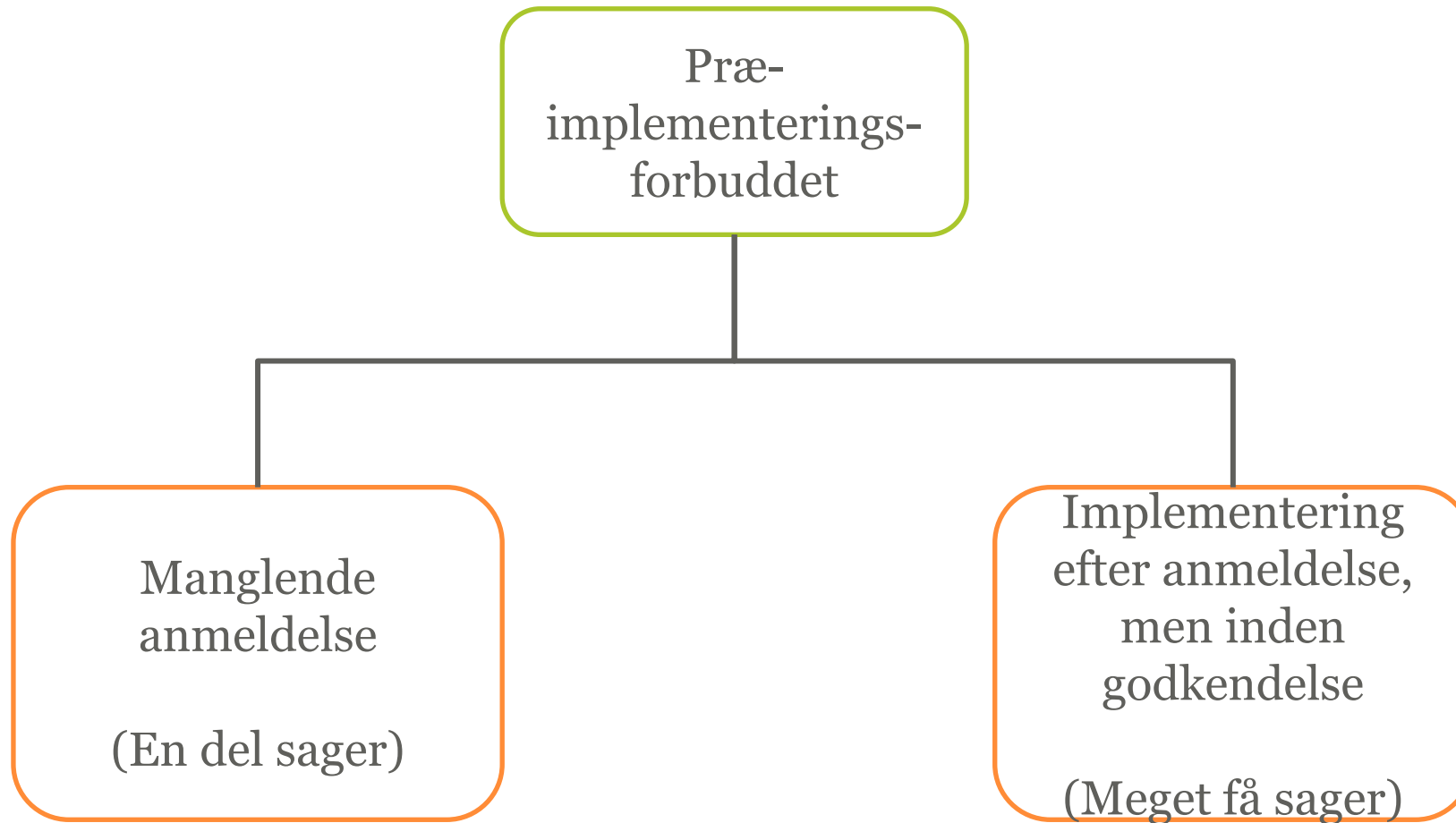
- EY risikerer bøde og dårlig presse.
- Men opnår tidligere integration.

Hvis opsigelsen var løbet fra 28. maj 2014 (godkendelse)

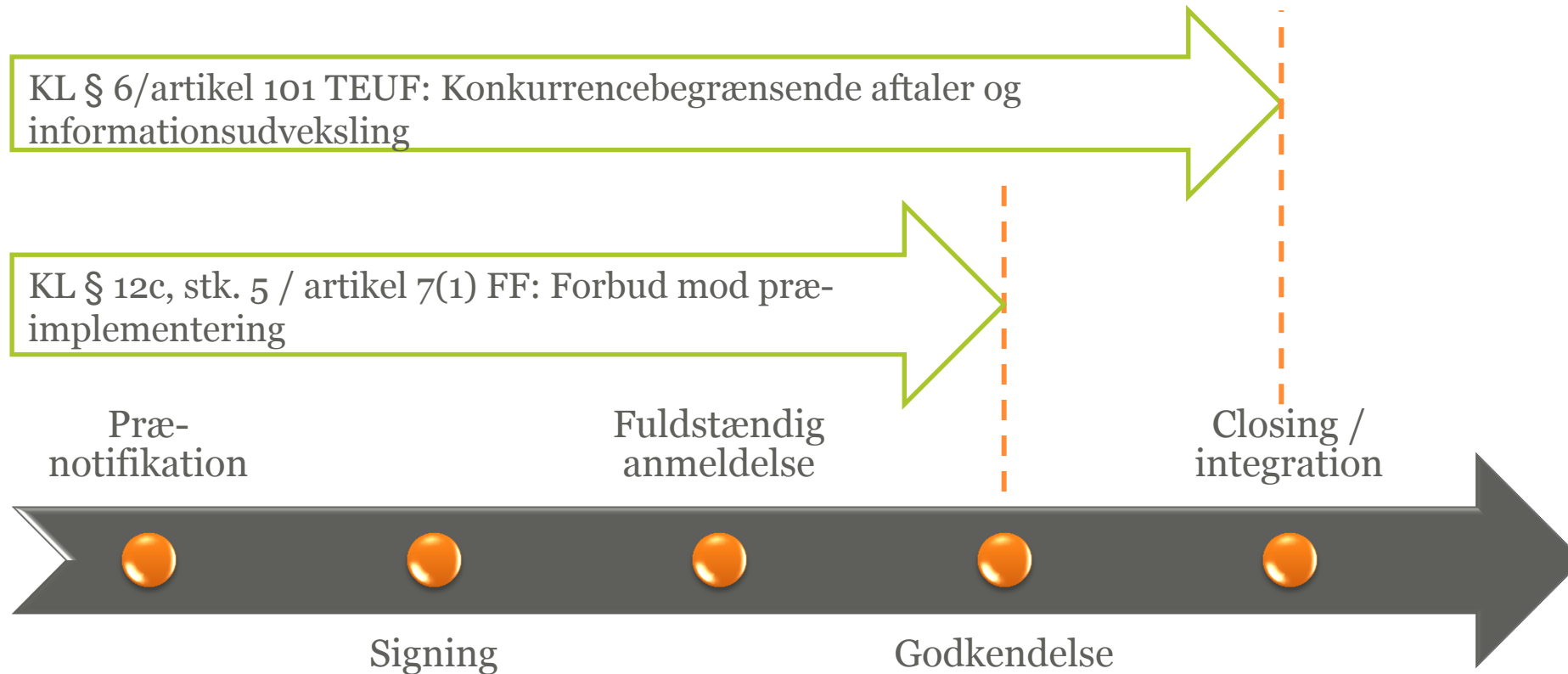
- EY havde undgået bøde og dårlig presse.
- Men integration udskudt med 6 måneder.

- Forarbejder: Bøde bør have en størrelse, der har tilstrækkelig **afskrækkende virkning**.
- Hvad var 6 måneders hurtigere integration værd for EY?

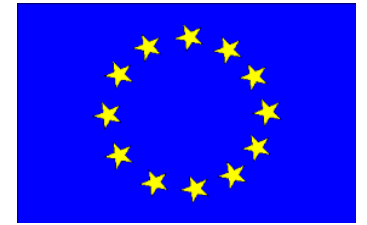
Udenlandsk praksis – to kategorier af sager



Forholdet mellem præ-implemtering og artikel 101 TEUF/ KL § 6

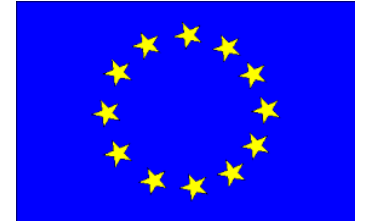


Hvad koster det ikke at anmelde hos DG Comp?



- Europa-Kommissionens praksis ligger på **EUR 20 mio.**
 - **Marine Harvest** anmeldte 87 pct. erhvervelse af Morpol, men havde allerede erhvervet *de facto* enekontrol ved tidligere minoritetsaktiepost på 48,5 pct., som ikke var anmeldt (COMP/M.7184 – Marine Harvest / Morpol – anket).
 - “When imposing penalties, the Commission takes into account the need to ensure that fines have a **sufficiently deterrent effect**. In the case of an undertaking of the size of Marine Harvest, the amount of the penalty **must be significant in order to have a deterrent effect**. This is even more the case when the transaction, which has been implemented before clearance, raised serious doubts as to its compatibility with the internal market.”
 - **Electrabel** havde ved minoritetsaktiepost på 49,95 pct. opnået *de facto* enekontrol med selskabet Compagnie Nationale du Rhône (C-84/13 P - Electrabel mod Kommissionen).

Bertelsmann og Kirch (1997)



- Joint venture på tysk marked for betalings-tv.
- Påbegyndt **fælles lancering og markedsføring** af dekoder inden godkendelse.
- Henvendelse fra Kommissionen til parterne med (uformelt) påbud.
- Kommissionen lagde vægt på:
 - ”one of the substantial competitive consequences of the merger”
 - ”inseparably linked to the merger”
 - ”the immediate result of the agreement”
 - ”could hardly be reversed”

Tyskland – Mars/Nutro Products (december 2008)



- Mars Inc. køb af den amerikanske dyrefoderproducent Nutro Products, Inc.
- Anmeldelse i USA, Tyskland og Østrig.
- Gennemført efter godkendelse i USA, men sagen verserede stadig i Tyskland og Østrig.
- Bøde på **EUR 4,5 mio.**

Praktik: forberedelse vs. implementering

- Konkurrenceretlig godkendelse er ofte det, parterne venter på (sidste udestående CP)
- Lang liste af **praktiske** ting skal nås i god tid, f.eks.:
 - Koordinering af back-office funktioner mv. (IT, HR mv.)
 - HR forhold:
 - Orientering af medarbejdere
 - Kun ønskede/definerede medarbejdere overdrages ved overtagelse (Virksomhedsoverdragelsesloven)
 - Ved aktivoverdragelse: Samtykke-erklæringer fra aftalepartnere.

Gode råd

- Vær særlig opmærksom allerede ved udarbejdelsen af **overdragelsesaftalen**. (Anders uddyber).
- Købers eller targets **ensidige forberedelse** kan efter omstændighederne blive til præ-
implementering, når den **aftales** eller **koordineres** med sælger/target (kravet om to uafhængige virksomheder).
- Primære **risiko** er dispositioner, der indebærer **kontakt med markedet** som konsekvens af fusionen (kunder, leverandører og instruktion af targets medarbejdere).
- Hvis særligt **driftsmæssigt behov**, så husk dispensationsmuligheden (KL §12b, stk. 6).

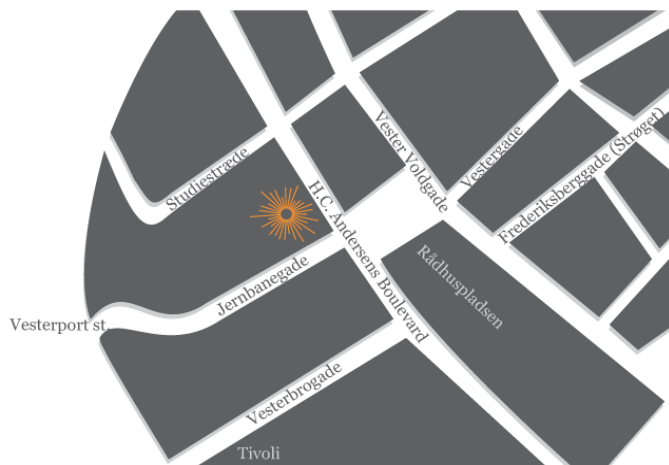
Sådan finder du os

Her finder du os

København

H.C. Andersens Boulevard 12
1553 København V

T 33 41 41 41
F 33 41 41 33



Aarhus

Silkeborgvej 2
8000 Aarhus C

T 86 20 75 00
F 86 20 75 99



Online

www.gorrissenfederspiel.com
contact@gorrissenfederspiel.com



Kontaktoplysninger



Martin André Dittmer

mad@gorrissenfederspiel.com

D +45 33 41 41 43

M +45 24 28 68 27