



Konkurrence- og Forbrugerstyrelsen kan kræve en fusion anmeldt ved almindelig anmeldelse



Michael Klöcker
Partner, MBA, Head of Litigation & regulatory, Denmark

Retten i Aarhus har den 10. december 2018 afgjort, at Konkurrence- og Forbrugerstyrelsen var berettiget til at kræve, at Salling Group A/S, tidligere Dansk Supermarked A/S ("Dansk Supermarked"), indgav en almindelig fusionsanmeldelse i stedet for en forenklet anmeldelse.

Fusionsanmeldelsen

Dansk Supermarked købte den 19. maj 2015 Wupti A/S. Begge parter solgte på daværende tidspunkt elektronik og apparater, mens Dansk Supermarked også solgte dagligvarer.

Fusionen blev anmeldt forenklet, da parternes samlede markedsandele indenfor elektronik og apparater ikke oversteg 15 pct. Dansk Supermarked havde en lille markedsandel indenfor salg af elektronik og apparater samt en større markedsandel indenfor detailsalg af dagligvarer. Fusionsanmeldelsen belyste ikke, hvorvidt Dansk Supermarked kunne anvende sin markedsstyrke på dagligvareområdet til at begrænse konkurrencen indenfor elektronik og apparater, ligesom parternes opgørelse over markedsandele var forbundet med usikkerheder. Konkurrence- og Forbrugerstyrelsen ønskede på denne baggrund at foretage yderligere undersøgelser, og styrelsen bad derfor Dansk Supermarked anmelde fusionen som en almindelig anmeldelse med den følge, at der skulle betales en betydeligt højere anmeldelsesgebyr. Anmeldelsesgebyret for en forenklet anmeldelse er

DKK 50.000, mens gebyret for en almindelig anmeldelse er bestemt af fusionsdeltagernes omsætning. Dansk Supermarked skulle i sagen betale et anmeldelsesgebyr på DKK 1.450.000 fremfor DKK 50.000.

Dansk Supermarked indgav en almindelig anmeldelse den 29. juni 2015. Styrelsen foretog herefter en telefonisk markedsundersøgelse, hvor de ringede til fem af parternes kunder og konkurrenter og spurgte, om de ville blive påvirket af fusionen. Fusionen blev herefter godkendt den 20. juli 2015 uden tilsagn.

Dansk Supermarked påklagede efterfølgende styrelsens afgørelse om at kræve en almindelig anmeldelse. Konkurrenceankenævnet stadfæstede den 27. april 2016 styrelsens afgørelse, hvilket Dansk Supermarked indbragte for Retten i Aarhus.

Dommen fra Retten i Aarhus

Retten fandt for det første, at Konkurrence- og Forbrugerstyrelsen altid kan kræve en almindelig anmeldelse, hvis det er nødvendigt. Retten udtalte også, at styrelsen har et bredt skøn for, om der skal foretages yderligere undersøgelser, og hvilke undersøgelser der skal foretages.

Konkurrence- og Forbrugerstyrelsen var derfor berettiget til i sagen at foretage en simpel telefonundersøgelse. Retten tog derefter stilling til, om telefonundersøgelsen kunne være foretaget inde for rammerne af en forenklet anmeldelse.

Retten fandt, at Konkurrence- og Forbrugerstyrelsen ved en forenklet anmeldelse alene kan offentliggøre fusionen og sende den til parternes vigtigste konkurrenter, kunder og leverandører. Hvis styrelsen skal foretage yderligere undersøgelser, skal styrelsen kræve en almindelig anmeldelse. Det var således nødvendigt, at styrelsen krævede en almindelig anmeldelse fra Dansk Supermarked.

Dommen fastslår, at Konkurrence- og Forbrugerstyrelsen har et bredt skøn over, hvornår en almindelig fusionsanmeldelse er påkrævet. Dommen anfører dertil, at styrelsen har begrænsede undersøgelsesmuligheder ved en forenklet anmeldelse. Denne betragtning er næppe korrekt. Det fusionsretlige anmeldelsessystem er således ikke tænkt som en regulering af officialprincippet, men derimod som en regulering af det informationsbehov, som en part skal levere i forbindelse med en fusions behandling. Dette ændrer imidlertid ikke på, at styrelsen er tillagt en ganske bred adgang til at kræve en almindelig anmeldelse – og dermed det høje anmeldelsesgebyr, selv om virksomhederne opfylder de objektive betingelser for at anmelde forenklet – og til det lave anmeldelsesgebyr.