

Hvad er gennemførelse af en fusion?

Dansk fusionssag har haft et bemærkelsesværdigt efterspil

I efteråret 2013 annoncerede den dengang danske del af revisionsfirmaet KPMG, at den i stedet for at være en del af KPMG-netværket ville fusionere med den danske EY-enhed og fremadrettet således være en del af EY. Fusionen blev i 2014 godkendt af de danske konkurrencemyndigheder, men har haft et bemærkelsesværdigt efterspil, der har fundet hele vejen til EUs højeste retsinstans.

Anmeldelsespligtige fusioner må ikke gennemføres, før de er blevet godkendt, og efterspillet handlede om, hvorvidt dette alligevel var sket ved, at det danske KPMG havde opsagt sin samarbejdsaftale med det internationale KPMG-netværk, før fusionen med EY var blevet godkendt.

Det mente de danske konkurrencemyndigheder var tilfældet og fastslog dette i en særskilt afgørelse, ligesom man ligefrem anmeldte forholdet til Bagmandspolitiet. Sagens parter indbragte imidlertid konkurrencemyndighedernes afgørelse for Sø- og Handelsretten, og Sø- og Handelsretten mente det relevant at høre EU-Domstolen om dennes syn på juraen.

Domstolen har nu udtalt sig herom, og den er – diplomatisk udtrykt – ikke enig med de danske konkurrencemyndigheder. Dette er ikke overraskende, da afgørelsen kommer i forlængelse af den såkaldte Generaladvokat-udtalelse (der

er et officielt, men uforpligtende forslag til afgørelse), der var usædvanligt skeptisk overfor de danske konkurrencemyndigheders vurdering.

Domstolen konkluderer således, at en fusion alene gennemføres, hvis der foretages en handling, som helt eller delvist, faktisk eller juridisk, bidrager til en ændring i kontrollen med målvirksomheden, hvilket ikke var tilfældet da det danske KPMG opsagde samarbejdsaftalen.

Det bemærkelsesværdige forløb giver anledning til i hvert fald følgende to observationer:

- For det første, at parter i fusionssager fortsat skal være meget opmærksomme på forbuddet mod at gennemføre fusioner, før der foreligger godkendelse. Mens virksomhederne i den konkrete sag ikke havde gjort noget galt, er det således fortsat helt givet, at det ville være i strid med reglerne, hvis en potentiel køber fx de facto overtog styringen af en målvirksomhed, før fusionen var godkendt. Ligeledes må parterne i en fusion heller ikke begynde at agere som én virksomhed, inden der er sket godkendelse.
- For det andet er det værd at håbe, at forløbet giver konkurrencemyndighederne anledning til at overveje i hvilken udstrækning, de vil foretage politianmeldelser. At blive politianmeldt er naturligvis ikke ensbetydende med, at man i sidste ende bliver dømt og straffet, men for de fleste vil blot en politianmeldelse i sig selv være en stor belastning. Derfor bør politianmeldelse ikke ske når den juridiske vurdering, som i den konkrete sag, er nyskabende og ikke baseres på klar hidtidig praksis og således i bedste fald er tvivlsom.



Advokat Thomas Klausen

Tlf: 50 20 50 10

Email: tk@thomasklausen.dk

Advokatfirmaet Thomas Klausen

Skolevangs Allé 70, 8240 Risskov

Dette materiale er ikke og kan ikke erstatte juridisk rådgivning. Advokatfirmaet Thomas Klausen er ikke ansvarlig for tab eller skader, som brug af materialet eventuelt forårsager.