

J. NR. 2:809-332

FUSION MELLEM MD FOODS AMBA OG KLØVER MELK AMBA

AFTALE MELLEM MD FOODS AMBA OG KONKURRENCESTYRELSEN

Indledning

MD Foods AmbA (herefter "MD Foods") og Kløver Mælk AmbA (herefter "Kløver") har på ekstraordinære repræsentantskabsmøder i de respektive selskaber den 25. marts 1999 besluttet at fusionere med ikrafttrædelse pr. 28. september 1998. Denne fusion er ikke anmeldelsespligtig til Europa-Kommissionen efter forordning 4064/89 som ændret ved forordning 1310/97 (herefter "Fusionskontrolforordningen").

- Fusionen er ikke anmeldelsespligtig til de danske myndigheder efter konkurrenceloven, men der er afgivet meddelelse om fusionen i henhold til konkurrencelovens § 12.

Danmark har som medlemsstat i EU adgang til at anmode Kommissionen om at vurdere, om en fusion, som er uden fællesskabsdimension i henhold til Fusionskontrolforordningen, skaber eller styrker en dominerende stilling, som bevirker, at den effektive konkurrence hæmmes betydeligt på denne medlemsstats område, jf. Fusionskontrolforordningens art. 22, stk. 3. Henviingskompetencen er i Danmark henlagt til Erhvervsministeren, der skal foretage henvisning inden en måned fra den dato, hvor Erhvervsministeriet er blevet underrettet om fusionen eller hvor den er blevet gennemført. Fristen løber fra den dato, hvor den første af disse begivenheder finder sted. Kommissionen ved Direktorat B, Merger Task Force har i fax af 30. marts 1999 udtalt, at fristen efter Kommissionens opfattelse udløber en måned fra repræsentantskabernes beslutning den 25. marts 1999.

Konkurrencestyrelsen har foretaget en vurdering af fusionens virkninger på det danske marked (up-stream) for indkøb af uforarbejdet mælk fra mælkeproducenterne og de danske markeder (down-stream) for produktion og salg af konsummælk, surmælksprodukter, smør og ost ud fra kriteriet om, hvorvidt fusionen vil skabe eller styrke en dominerende stilling, som

bevirker, at en effektiv konkurrence inden for Danmark hæmmes betydeligt. Konkurrencestyrelsen har i den forbindelse foretaget markedsundersøgelser og er nået til det resultat, at fusionen kan skabe eller styrke en dominerende stilling, som bevirker, at den effektive konkurrence hæmmes betydeligt i Danmark på de relevante markeder. Med henblik på at sikre, at fusionen ikke vil skabe eller styrke en dominerende stilling, som bevirker, at den effektive konkurrence hæmmes på de relevante markeder i Danmark, påtager MD Foods sig de nedenstående forpligtelser på den udtrykkelige betingelse, at Erhvervsministeren og medlemsstaten Danmark ikke benytter sig af sin adgang til at henvise fusionen til Europa-Kommissionen, og at fusionen ikke vurderes af Europa-Kommissionen. Konkurrencestyrelsen tiltræder dette tilsagn med henblik på at løse de konkurrenceretlige problemer på markederne omfattet af denne aftale.

MD Foods erklærer sig indforstået med, at alle, der har eller vil få en retlig interesse i, at MD Foods overholder sine forpligtelser efter nærværende aftale, kan påberåbe sig aftalen direkte over for MD Foods.

I Det danske marked for køb af uforarbejdet mælk fra mælkeproducenterne (up-stream)

1. Konkurrencestyrelsen er af den opfattelse, at fusionen vil reducere mælkeproducenternes mulighed for at vælge mellem konkurrerende aftagere (mejerier). Med henblik på at øge mælkeproducenternes fleksibilitet og dermed udnyttelse af alternative aftagere i og udenfor Danmark og dermed sikre, at den fusionerede virksomhed ikke opnår en dominerende stilling, som kan hindre den effektive konkurrence på markedet i Danmark, påtager MD Foods sig følgende forpligtelse:

Senest 6 måneder fra den 25. april 1999 forpligter MD Foods sig til at ændre vedtægternes 5, stk. 4, fra

Udtræden med lovligt varsel kan kun finde sted ved skriftlig meddelelse, som skal være selskabet i hænde senest 30. september med virkning fra det følgende regnskabsårs udløb

til

Udtræden med lovligt varsel kan kun finde sted, ved skriftlig udmeldelse, som skal være selskabet i hænde senest 31. maj med virkning fra regnskabsårets udløb.

Med henblik på at skabe øget fleksibilitet for mælkeproducenterne og sikre tilførslen af råvarer (mælk) til down-stream markederne forpligter MD Foods sig endvidere til senest 6 måneder fra 25. april 1999 at ændre vedtægternes 6, stk. 1 om leveringspligt fra

Enhver andelshaver har pligt til at levere til selskabet al den mælk, hans sunde køer yder, og som ikke anvendes i egen bedrift til husholdning og opfodring eller til salg ved stalddør, der dog kun må finde sted i det af selskabet tilladte omfang.

til

Enhver andelshaver har pligt til at levere til selskabet al den mælk, hans sunde køer yder, og som ikke anvendes i egen bedrift til husholdning og opfodring eller til salg ved stalddør, der dog kun må finde sted i det af selskabet tilladte omfang. Andelshaverne er dog berettiget til at levere op til 20% af deres mælkeleverance indenfor hver 14.-dages periode til andre end Selskabet. En andelshaver kan med et forudgående skriftligt varsel på 6 uger meddele, at han vil gøre brug af retten til at levere op til 20% af 14-dages leverancen af mælk til andre end Selskabet.

Leverancernes fordeling over 14-dages perioden skal aftales mellem andelshaveren, Selskabet og det andet mejeri, således at omkostningerne for parterne minimeres samtidig med, at der opnås en retfærdig fordeling af mælken. For så vidt angår den del af andelshaverens mælkeleverance, som andelshaveren således kan levere til andre end Selskabet, betragtes andelshaveren som ikke-andelshaver. En andelshaver kan med et forudgående varsel på 3 måneder meddele, at han vil ophøre med retten til at levere mælk til andre end Selskabet og dermed genindtræde på normale vilkår som eksklusiv leverandør. Ved genindtræden ligestilles andelshaveren for den relevante mælkemængde med andelshavere, der optages enkeltvis jf. § 3 stk. 1.

2. Med henblik på at sikre åben adgang for alle andelshavere inden for MD Foods' naturlige geografiske område, og som i øvrigt opfylder de generelle betingelser for at blive andelshavere, og med henblik på at sikre, at mælkeproducenter, uanset om de er andelshavere eller ej, kan levere deres mælk til MD Foods, forpligter MD Foods sig senest 6 måneder fra 25. april 1999 til at ændre vedtægternes 3, stk. 1, om optagelse af andelshavere fra

Som andelshaver (medlem) kan optages enhver mælkeproducent i Danmark samt sådanne personer, som uden at levere mælk, er andelshavere, eventuelt som passive medlemmer i bestående andelsmejerier eller mejeriselskaber. Optagelse kan ske enkeltvis eller kollektivt ved tilslutning af mejerikredse (leverandørkredse, andelsmejerier og mejeriselskaber m.v.).

til

Som andelshaver (medlem) skal optages enhver mælkeproducent, som leverer mælk inden for Selskabets

naturlige geografiske område, og som i øvrigt opfylder vedtægternes generelle betingelser for at blive andelshaver samt sådanne personer, som uden at levere mælk er andelshavere, eventuelt som passive medlemmer, i bestående andelsmejerier eller mejeriselskaber. Optagelse kan ske enkeltvis eller kollektivt ved tilslutning af mejerikredse (leverandørkredse, andelsmejerier og mejeriselskaber m.v.). Selskabet er i øvrigt forpligtet til at modtage mælk leveret fra ikke-andelshavere, som leverer mælk inden for Selskabets naturlige geografiske område efter nærmere aftale. Producenter, der ikke er andelshavere i Selskabet, opnår ikke rettigheder som andelshaver, herunder ret til efterbetaling.

II Markederne for produktion og salg af konsummælk, surmælksprodukter, smør og ost i Danmark

1. Konkurrencestyrelsen er i sin markedsundersøgelse nået til det resultat, at fusionen vil kunne reducere den effektive konkurrence på down-stream produktmarkederne for produktion og salg af konsummælk, surmælksprodukter, smør og ost bl.a. som følge af, at adgangen til råvaren (uforarbejdet mælk fra producenterne) kan blive begrænset som følge af fusionen. Med henblik på at sikre konkurrence på markederne for produktion og salg af konsummælk, surmælksprodukter, smør og ost i Danmark, forpligter MD Foods sig til at sælge uforarbejdet mælk og fløde til andre danske mejerier med henblik på disse mejeriers egen anvendelse til produktion af konsummælk, surmælksprodukter, smør og ost. Endvidere forpligter MD Foods sig til at købe eventuelt uforarbejdet overskudsmælk fra andre danske mejerier på nærmere aftalte vilkår.

MD Foods indgår i dag allerede sådanne mælkeleverancekontrakter på kommerciel basis som i normalt tilfældet er langsigtede kontrakter, der tager højde for sæsonudsvingene i mælkeproduktionen.

Prisen for mælkeleverancer skal tage højde for aftalens løbetid, eventuel opsigelsesadgang og sæsonudsving i mælkeproduktionen på sædvanlige kommercielle vilkår. Afregning skal ske på grundlag af mælkenes værdistoffer (fedt- og proteinindhold). Prisen for mælk skal derudover i øvrigt fastsættes som MD Foods' ab ejendom pris inklusive eventuelle særlige tillæg tillagt omkostningstillæg, der fastsættes nærmere, og et dækningsbidrag på maksimalt 2%, for så vidt angår aftaler om daglige leverancer, der følger sæsonkurven gældende for et mejeriår eller mere. For kortere aftaler kan der aftales en omkostningsbetinget højere pris. Prisen for fløde skal udover hensyntagen til aftalens løbetid, sæsonudsving og eventuel opsigelsesadgang svare til afregningstallet for smør fratrukket smørfremstillingsomkostningerne. For mængder, der ikke er omfattet af faste aftaler, kan der dog, afhængig af markedssituationen, foretages en mængde- eller pristilpasning.

Prisen og øvrige betingelser for MD Foods' køb af overskuds-mælk fra konkurrerende danske mejerier skal aftales på kommercielle ikke-diskriminerende vilkår.

MD Foods er forpligtet til at anvende ikke-diskriminerende grundvilkår i kontrakter med konkurrerende danske mejerier om mælkeleverancer, idet der jf. ovenfor skal tages højde for kontraktens løbetid, kvantum og planlægning i forhold til årsleverance og sæsonudsving i mælkeproduktionen.

Såfremt MD Foods' salg af uforarbejdet mælk overstiger 10% af MD Foods' årlige mælkemængde, tages vilkårene for salg af uforarbejdet mælk op til genforhandling mellem Konkurrencestyrelsen og MD Foods.

2. Konkurrencestyrelsen er i sin vurdering af fusionens virkninger på markederne for salg og produktion af konsummælk, surmælksprodukter, smør og ost i Danmark nået

til, at MD Foods ikke må benytte sig af konkurrenceklausuler (forbud mod konkurrerende virksomhed) på de ejendomme, som MD Foods frasælger eller udlejer i fremtiden. Denne forpligtelse vil medføre, at ethvert frasalg af mejeriejendomme fra MD Foods til tredjemand vil tilføre markedet konkurrerende mejerikapacitet. Den mulighed har tidligere været afskåret ved brug af konkurrenceklausuler og forpligtelsen vil derfor være et væsentligt bidrag til at forstærke mulighederne for konkurrerende mejerikapacitet i Danmark på markederne for salg og produktion af konsummælk, surmælksprodukter, smør og ost.

På den baggrund forpligter MD Foods sig til fra og med 1. maj 1999 at afstå fra i kontrakter om salg af ejendomme, hvori der har været drevet eller kan drives mejerivirksomhed til produktion og salg af konsummælk, surmælksprodukter, smør og ost, at indsatte konkurrenceklausuler, der forbyder køber at anvende ejendommen til salg og produktion af konsummælk, surmælksprodukter, smør og ost i Danmark.

3. Konkurrencestyrelsen er i sin vurdering nået til, at en sikring af, at fusionen ikke medfører skadelige virkninger på markedet for produktion og salg af konsummælk, surmælksprodukter, smør og ost i Danmark, forudsætter, at MD Foods frasælger mejerikapacitet til at behandle 180 mio. kg. uforarbejdet mælk pr. år.

Mejeriet skal have kapacitet til at behandle 180 mio. kg. uforarbejdet mælk på tidspunktet for overdragelsen af mejeriet til en konkurrent, og det skal i øvrigt være funktionsdygtigt og i god stand.

4. Konkurrencestyrelsen er i sin vurdering af fusionen nået til, at tredjeparts adgang til MD Foods distributionssystem til distribution af kølevarer vil sikre konkurrencen på markederne for produktion og salg af konsummælk, surmælksprodukter, smør og ost i Danmark.

MD Foods skal senest pr. 1. oktober 1999 give konkurrerende mejerier 3. parts adgang til sit distributionsapparat. Adgangen skal ske på åbne og ikke-diskriminerende vilkår.

For at sikre dette, skal der ske en regnskabsmæssig udskillelse af distributionsapparatet. 3. parts adgangen gælder kun for konkurrerende mejeriprodukter af samme kategorier, som MD Foods selv distribuerer.

Adgangen omfatter omlæsning og distribution af færdigekspederede ordrer til detailhandelen. Der skal anvendes kurant transport-emballage, som kan indgå i MD Foods' distributionssystem, ligesom ordrene skal mærkes og leveres efter MD Foods' anvisninger.

MD har ret til at afvise leverancer til detailforretninger, man ikke i forvejen leverer til med mindre dette kan ske på kommercielle lige vilkår med leverancer af MD's egne varer til tilsvarende detailforretninger. Ligeledes kan MD Foods afvise leverancer, som kræver en væsentlig udvidelse af distributionskapaciteten.

5. Konkurrencestyrelsen er nået til det resultat i sin vurdering af fusionen, at det vil have betydning for andre danske mejeriers muligheder for at konkurrere med det fusionerede selskab, at disse ud over deres egne konsumvarer kan levere et fuldt sortiment til deres kunder på det danske marked.

Med henblik på at sikre konkurrencen på det danske marked for salg og produktion af konsummælk, surmælksprodukter, smør og ost forpligter MD Foods sig senest pr. 1. oktober 1999 til følgende:

MD Foods påtager sig fra og med 1. oktober 1999 en leveringspligt af "standardprodukter" til konkurrenter med

henblik på videresalg på det danske marked.

Konkurrenter defineres i denne forbindelse som mejerier i Danmark, der har produktion og salg af konsummælk og fløde, og som selv forestår distribution heraf.

Den nævnte leveringsforpligtelse omfatter følgende standardprodukter:

Yoghurt
Ymer
Creme fraiche
Tykmælk
Smør og
Blandingsprodukter

Forpligtelsen bortfalder i de situationer, hvor den pågældende konkurrent selv producerer eller forhandler et tilsvarende standardprodukt.

Forpligtelsen omfatter ikke MD Foods' mærkevarer men denne begrænsning må ikke være til hinder for MD's opfyldelse af sin leveringspligt af de nævnte produkter.

Levering vil ske på åbne og ikke-diskriminerende vilkår.

6. Med henblik på at sikre konkurrencen på det danske marked for produktion og salg af konsummælk, surmælksprodukter, smør og ost forpligter MD Foods sig til senest pr. 1. oktober 1999, at der indføres en mindretalsbeskyttelse der ikke er ringere end før fusionen i vedtægterne for Mejeriforeningen.

Eget tryk
ISBN: 87-7029-168-3

Udgivet af Konkurrencestyrelsen
Nørregade 49, 1165 København K.
Tlf. 33 17 70 00, Fax 33 32 61 44
www.ks.dk