

Etableringen af JN Data A/S

Journal nr.3:1120-0401-38/Fødevarer/pr

Rådsmødet den 28. august 2002

Konkurrencestyrelsen har meddelt Jyske Bank A/S og Nykredit A/S, at parternes aftale om etablering af JN Data A/S ikke er omfattet af konkurrencelovens § 12a, jf. § 12, stk. 1, og samarbejdet er således ikke anmeldelsespligtigt i medfør af konkurrencelovens fusionsregler.

Konkurrencestyrelsen har vurderet, at JN Data A/S med den nuværende opbygning må betragtes som et ikke-selvstændigt fungerende joint venture, idet selskabet ikke varetager en selvstændig virksomheds samtlige funktioner. Afhængigheden af de to moderselskaber kommer til udtryk ved, at den overvejende del af JN Datas omsætning stammer fra salg til moderselskaberne og indtil videre fortsat vil gøre det. Moderselskaberne har pligt til at outsource al fremtidig IT-drift til JN Data, og et eventuelt overskud i JN Data returneres som udgangspunkt til moderselskaberne, ligesom prisfastsættelsen for leverancer til moderselskaberne er et anliggende, der reelt henhører under moderselskabernes beslutningskompetence. Dette fører efter styrelsens vurdering til, at samhandelen ikke foregår efter forretningsmæssige principper. Ydermere er JN Data A/S afskåret fra egenhændigt at udvide driftskapaciteten med henblik på at tilbyde IT-leverancer til eksterne brugere.

Jyske Bank koncern har som formål som selvstændig bank og som moderselskab at drive bankvirksomhed og dertil knyttet accessorisk virksomhed. Jyske Bank er Danmarks tredjestørste pengeinstitut.

Nykredit koncern har som formål at drive realkreditvirksomhed, det vil sige yde lån mod pant i fast i ejendom på grundlag af udstedelse af realkredit-obligationer eller andre værdipapirer.

Nykredit A/S og Jyske Bank A/S har indgået et samarbejde – en såkaldt strategisk alliance. Aftalen om etableringen af JN Data A/S er blot en af flere aftaler, der er indgået som led i dette samarbejde. JN Data skal forestå driftsafviklingen af de to moderselskabers IT. Formålet med samarbejdet er at skabe stordriftsfordele inden for central og decentral teknisk drift ved at samle parternes eksisterende aktiviteter inden for dette område i en fælles enhed, ligesom visionen for selskabet er at positionere sig som udbyder af IT-drifts- og teknikydelser i Danmark.

I medfør af konkurrencelovens § 12a, stk. 2, udgør oprettelsen af et joint venture, der på varigt grundlag varetager en selvstændig virksomheds samtlige funktioner, en fusion i form af et selvstændigt fungerende joint venture.

3 betingelser skal være opfyldt, for at man kan tale om et selvstændigt fungerende joint venture: for det første skal de stiftende selskaber have fælles kontrol med det stiftede selskab, dernæst skal joint venturet varetage en selvstændig virksomheds samtlige funktioner, og endelig skal selskabet være oprettet på varigt grundlag.

Det er Konkurrencestyrelsens vurdering, at betingelsen om fælles kontrol er opfyldt. De to moderselskaber ejer hver halvdel af aktierne og udpeger hver halvdel af bestyrelsesmedlemmerne. Gennem bestemmelser i aktionæroverenskomsten er det sikret, at ejerforholdet mellem parterne ikke forrykkes ved kapitalforhøjelser og at vigtige beslutninger træffes i fællesskab.

Anderledes forholder det sig med betingelsen om, at selskabet skal varetage en selvstændig virksomheds samtlige funktioner. Joint venturet får ganske vist stillet den nødvendige kapital til rådighed. Ligeledes stilles der det nødvendige udstyr til rådighed, ligesom der overføres personale fra de to moderselskaber, og styrelsen vurderer, at der i den henseende tilføres joint venturet tilstrækkelige ressourcer til at gennemføre de konkret foreliggende opgaver.

Moderselskaberne er i markant grad til stede på markedet i et senere omsætningsled, og joint venturet er fra begyndelsen så godt som udelukkende afhængig af at skulle sælge til moderselskaberne. Anmelder har forklaret, at det forventes, at over 50 pct. af JN Datas fremtidige omsætning også efter opstartsfasen vil stamme fra ydelser til moderselskaberne. Konkurrencestyrelsen vurderer, at dette salg ikke foregår på forretningsmæssige vilkår.

Moderselskaberne er forpligtede til at outsource al fremtidig drift til JN Data. JN Data er derfor ikke i konkurrence med aktørerne på markedet, når det gælder driftsafvikling for moderselskaberne. Ydermere har anmelder forklaret, at prisfastsættelsen for de ydelser, der leveres fra JN Data A/S til moderselskaberne er et anliggende, der reelt henhører under

moderselskabernes kompetence. Af disse grunde har styrelsens vurderet, at samhandelen mellem moderselskaberne og JN Data ikke foregår efter princippet om "an arms length".

Endvidere er der enighed om, at overskud kun skal bruges til konsolidering af selskabet i det omfang dette er strategisk og forretningsmæssigt velbegrundet. Anmelder har da også forklaret, at JN Data A/S er afskåret fra egenhændigt at udvide driftskapaciteten, udvikle nye forretningskoncepter m.v. med henblik på at tilbyde IT-leverancer til eksterne brugere. En sådan beslutning kan kun træffes i moderselskabernes regi.

Konkurrencestyrelsen vurderer, at joint venturet er etableret på varigt grundlag. Aftalen om etableringen er ikke tidsbegrænset, og ved stiftelsen har moderselskaberne sørget for, at JN Data har både kapital, udstyr, egnede lokaler og personale.

Da JN Data ikke varetager en selvstændig virksomheds samtlige funktioner, er der ikke tale om et selvstændigt fungerende joint venture, og derfor er etableringen af JN Data ikke omfattet af konkurrencelovens fusionsregler.

Konkurrencestyrelsen har meddelt parterne dette, og pointeret, at selvom JN Data ved etableringen må betragtes som et ikke-selvstændigt fungerende joint venture, så kan forskellige begivenheder medføre, at joint venturet skifter karakter fra ikke-selvstændigt til selvstændigt fungerende joint venture. I det tilfælde skal der ske anmeldelse på tidspunktet for den begivenhed, der gør, at joint venturet bliver selvstændigt fungerende.

Samtidig er parterne blevet gjort opmærksomme på muligheden for at konvertere en anmeldelse i medfør af konkurrencelovens § 12b til en anmeldelse i medfør af § 8, stk. 1, § 9, § 11, stk. 2, eller § 11, stk. 5.