Autoriteit
Consument & Markt

Openbaar

Besluit

Besluit van de AutoriteitConsument en Markt met betrekking tot het verzoek tot wijziging van het besluit van 13 juni 2016 in zaak 15.0849.24/Brocacef - Mediq

Ons kenmerk	:	ACM/UIT/497981
Zaaknummer	:	ACM/16/029865
Datum	:	30 juli 2018

Muzenstraat 41 www
2511 WB Den Haag 070

1 Inleiding

1. Bij besluit van 13 juni 2016 heeft de Autoriteit Consument en Markt (hierna: de ACM) Brocacef N.V. (hierna ook: Brocacef) een vergunning verleend als bedoeld in artikel 41 van de Mededingingswet (hierna: Mw) voor de overname van Mediq Apotheken Nederland B.V., Distrimed B.V. en Mediq Pharma Logistics B.V. (hierna ook: Mediq).[1] Aan deze vergunning zijn beperkingen en voorschriften verbonden in de zin van artikel 41, derde lid, Mw.

2. Op 26 juli 2018 heeft de ACM van Brocacef een verzoek ontvangen tot wijziging van het besluit van 13 juni 2016 (hierna: het Wijzigingsverzoek).

3. In uitzonderlijke gevallen kunnen voorschriften en/of beperkingen verbonden aan een vergunning worden gewijzigd.[2] Partijen moeten hiertoe een verzoek indienen bij de ACM. Bij een dergelijk verzoek is het aan de verzoekende partijen, in dit geval Brocacef, om te motiveren waarom een wijziging of opheffing van de voorschriften en/of beperkingen is gerechtvaardigd.

4. Hierna zal achtereenvolgens worden ingegaan op de in het besluit van 13 juni 2016 (hierna: het Vergunningsbesluit) opgenomen voorwaarden, de ontwikkelingen in de markt na het Vergunningsbesluit, het Wijzigingsverzoek en de beoordeling daarvan door de ACM.

2 Het Vergunningsbesluit

5. In het Vergunningsbesluit heeft de ACM geconcludeerd dat de concentratie tussen Brocacef en Mediq (hierna ook: de Concentratie) zou leiden tot een significante belemmering van de mededinging op de detailhandelsmarkt in producten en diensten door openbare apotheken in - onder andere - Ermelo, indien aan de Concentratie geen voorwaarden zouden worden gesteld. De concurrentiedruk die Apotheek Ermel Gezondheidscentrum, Apotheek Ermel en Apotheek De Berk (partnerapotheken van Mediq) uitoefenden op Apotheek De Witte Pauw (franchiseapotheek van Brocacef) zou als gevolg van de overname van Mediq door Brocacef verdwijnen.

6. Aan het verkrijgen van de vergunning zijn door de ACM daarom voorschriften verbonden (hierna ook: de Remedie). Eén daarvan is de beëindiging van de franchiserelatie ten aanzien van Apotheek De Witte Pauw (zie Bijlage 1A van Bijlage 2 bij het Vergunningsbesluit).

[1] Besluit met kenmerk ACM/DM/2016/203372_OV.
[2] Richtsnoeren Remedies 2007, punten 74 tot en met 76.

3 Wijzigingsverzoek

7. Brocacef heeft bij de ACM een verzoek ingediend om de Remedie te wijzigen. Zij stelt dat de marktomstandigheden met betrekking tot Ermelo, zoals die in het Vergunningsbesluit zijn omschreven, zijn veranderd. Dit is het gevolg van het feit dat de Apotheken Ermel Gezondheidscentrum, Ermel en De Berk hun partner- en groothandelsrelaties met Brocacef met ingang van 1 januari 2018 hebben beëindigd.

8. Omdat hiermee de horizontale overlap tussen de Apotheken Ermel Gezondheidscentrum, Ermel en De Berk enerzijds en Apotheek De Witte Pauw anderzijds is verdwenen, is geen sprake meer van een significante beperking van de mededinging, aldus Brocacef. De Apotheken Ermel Gezondheidscentrum, Ermel en De Berk opereren volledig onafhankelijk van Brocacef. Met ingang van 1 januari 2018 hebben de Apotheken Ermel Gezondheidscentrum, Ermel en De Berk zich bij een ander onderhandelingscollectief, PACT, en groothandel, Pluripharm, aangesloten. Op deze manier concurreren zij in volle omvang met Apotheek De Witte Pauw, zo stelt Brocacef. Brocacef is van mening dat het groothandelsverbod als bedoeld in punt 25 van het remedievoorstel Detailhandel (Bijlage 2) bij het Vergunningsbesluit niet langer noodzakelijk is en de Remedie dus dient te worden aangepast.

9. Brocacef verzoekt de ACM om Apotheek De Witte Pauw als remedieapotheek van Bijlage 1A bij Bijlage 2 van het Vergunningsbesluit (overzicht af te stoten apotheken) per 1 augustus 2018 te ontheffen van het groothandelsverbod als bedoeld in punt 25 van Bijlage 2 van het Vergunningsbesluit (het remedievoorstel Detailhandel).

10. Bij het Wijzigingsverzoek merkt Brocacef op dat zij er zich van bewust is dat de overige remedievoorschriften van het Besluit (voor zoverre van toepassing) van toepassing blijven ten aanzien van Apotheek De Witte Pauw.[3]

11. Voorts zegt Brocacef toe aan de ACM dat zij het groothandelsverbod jegens de Apotheken Ermel Gezondheidscentrum, Ermel en De Berk zal toepassen tot 1 februari 2019.

[3] Er zal dus bijvoorbeeld geen sprake zijn van een franchise- of partnerrelatie van Apotheek De Witte Pauw met Brocacef.

4 Beoordeling Wijzigingsverzoek

12. Aan de vergunning zoals die op 13 juni 2016 is verleend, zijn voorschriften verbonden om de door de ACM in het Vergunningsbesluit geconstateerde mededingingsproblemen als gevolg van de Concentratie weg te nemen. De ACM stelt vast dat de voorgestelde wijziging mogelijk is aangezien de in het Vergunningsbesluit geconstateerde mededingingsproblemen in Ermelo op andere wijze zijn opgelost. De ACM wijzigt de Remedie en overweegt hiertoe het volgende.

13. Uit de door Brocacef toegezonden stukken blijkt dat de Apotheken Ermel Gezondheidscentrum, Ermel en De Berk hun partnerschap en groothandelsrelatie met Brocacef met ingang van 1 januari 2018 hebben beëindigd. Met ingang van 1 januari 2018 zijn alle banden tussen Brocacef en de Apotheken Ermel Gezondheidscentrum, Ermel en De Berk verbroken. Om er zeker van te zijn dat het duurzaam verbroken banden betreft en Brocacef op basis van het Vergunningsbesluit verplicht is tot 1 februari 2019 geen groothandelsdiensten te verlenen aan Apotheek De Witte Pauw, zegt Brocacef toe om in plaats daarvan tot 1 februari 2019 geen groothandelsdiensten te verlenen aan de Apotheken Ermel Gezondheidscentrum, Ermel en De Berk.

14. De ACM is van oordeel dat met het duurzaam verbreken van alle banden tussen de Apotheken Ermel Gezondheidscentrum, Ermel en De Berk en Brocacef, de aansluiting van de Apotheken Ermel Gezondheidscentrum, Ermel en De Berk bij een ander onderhandelingscollectief en de overgang naar inkoop bij een andere groothandel, de Apotheken Ermel Gezondheidscentrum, Ermel en De Berk per 1 januari 2018 met Apotheek De Witte Pauw concurreren. De overlap die door de Concentratie zou ontstaan, verdwijnt met het beëindigen van de partner- en groothandelsrelatie met Brocacef door de Apotheken Ermel Gezondheidscentrum, Ermel en De Berk. Daarmee bevindt de concurrentiesituatie in Ermelo zich per die datum weer in de situatie van voor de overname van Mediq door Brocacef en ziet de ACM geen beletsel (meer) voor het beleveren van Apotheek De Witte Pauw door Brocacef.

15. De ACM acht zodoende de verplichting van Brocacef geen groothandelsdiensten te verlenen aan Apotheek De Witte Pauw niet langer noodzakelijk.

5 Besluit

De ACM stemt in met het verzoek van Brocacef tot wijziging van het Vergunningsbesluit en besluit als volgt:

De ACM herroept het besluit van 13 juni 2016, met kenmerk ACM/DM/2016/203372, in zoverre dat de verplichting van Brocacef geen groothandelsdiensten te verlenen als bedoeld in punt 25 van Bijlage 2 van het Vergunningsbesluit (het remedievoorstel Detailhandel) niet langer geldt voor Apotheek De Witte Pauw uit de lijst van Bijlage 1A bij Bijlage 2, mits Brocacef tot 1 februari 2019 geen groothandelsdiensten verleent aan de Apotheken Ermel Gezondheidscentrum, Ermel en De Berk.

Datum: 30 juli 2018

Autoriteit Consument en Markt,
namens deze

w.g. drs. C.M.L. Hijmans van den Bergh MBA
bestuurslid

Tegen dit besluit kan degene, wiens belang rechtstreeks bij dit besluit is betrokken, binnen zes weken na bekendmaking van dit besluit een gemotiveerd beroepschrift indienen bij de Rechtbank te Rotterdam, sector bestuursrecht, Postbus 50951, 3007 BM, Rotterdam