

**Verwerving van volledige zeggenschap over bepaalde
activa van Apotex door Aurobindo Pharma B.V.**

Zaak ACM/18/033946

Voorstel voor een geschikte koper voor het diazepam afstotingspakket

Niet-vertrouwelijke versie

OPMERKING OVER VERTROUWELIJKHEID

Partijen merken op dat dit document bedrijfsvertrouwelijke informatie bevat in de zin van artikel 10 lid 1 onder c van de Wet openbaarheid van bestuur. Publicatie of bekendmaking van deze informatie aan derden is verboden omdat dit de gerechtvaardigde commerciële belangen van de betrokken ondernemingen kan schaden.

VOORSTEL VOOR EEN GESCHIKTE KOPER VOOR HET AFSTOTINGSPAKKET

- (1) Op 27 september 2018 is een concentratie aangemeld die betrekking heeft op de verwerving van het volledige aandelenkapitaal en stemrechten door Aurobindo Pharma B.V., een dochteronderneming van Aurobindo Pharma Limited (**Aurobindo**), van de volgende Nederlandse vennootschappen:¹ Apotex Europe B.V. en Apotex Nederland B.V. (**Apotex**).² Daarnaast worden de volgende Apotex vennootschappen buiten Nederland overgenomen door verschillende Aurobindo vennootschappen: Apotex (CR) spol s.r.o., Apotex Polska sp z.o.o. (Polen) en Apotex España SL (Spanje) en Apotex N.V. (in België) (alles tezamen: **Transactie**). Aurobindo en Apotex worden gezamenlijk aangeduid als **Partijen**.
- (2) Op 8 oktober 2018 hebben Partijen een concept voorstel voor een afstotingsremedie ingediend bij de ACM. Daarin is toegelicht dat Partijen aanbieden om het diazepam klyma product (**Product**) dat momenteel wordt verkocht door Apotex af te stoten. Partijen doen dit met het oog op het zo snel als mogelijk verkrijgen van goedkeuring voor de Transactie binnen de 1e fase.
- (3) Partijen stellen Allgen Pharmaceuticals & Generics B.V. (**Allgen** of **Koper**) voor als geschikte koper voor het afstotingspakket.³ Zoals toegelicht in het concept remedievoorstel is Allgen reeds actief in het vermarkten van farmaceutische eindproducten in Nederland. Allgen kan worden aangemerkt als een geschikte koper gelet op haar vermogen en effectiviteit om het Product op autonome basis op de Nederlandse markt te gaan verkopen. Aangezien Allgen niet zelf actief is op het gebied van diazepam (of enig medicijn binnen hetzelfde therapeutische gebied) zal de remedie zelf geen aanleiding geven tot mededingingsbezwaren.⁴
- (4) Hieronder lichten Partijen in meer detail toe waarom Allgen een geschikte koper is voor het relevante afstotingspakket en waarom de ACM Allgen (dus) kan goedkeuren als koper van het Product. Daarbij slaan Partijen uiteraard acht op de criteria genoemd in de Richtsnoeren Remedies⁵ en bespreken zij ook aspecten die in de uitvoerige praktijk van de Commissie aan de orde komen als het gaat om farmaceutische remedies.

¹ En de dochtervennootschappen van deze vennootschappen, zie onderdeel 1.4. van het meldingsformulier.

² De Nederlandse Apotex entiteiten worden verkocht door Apotex Netherlands Holding B.V. en Apotex Europe Holding B.V. Deze verkopende vennootschappen worden gehouden door Apotex International Inc., fungeren momenteel als houdstermaatschappijen en ontplooiën dus geen eigen activiteiten. De te verkopen Nederlandse Apotex entiteiten (en hun dochterondernemingen) behelzen alle activiteiten van de internationale Apotex groep in Nederland. De Nederlandse Apotex entiteiten bestonden al voorafgaand aan het plannen van de Transactie. Er hebben dus geen herstructureringen plaatsgevonden in Nederland ten behoeve van de Transactie.

³ <http://www.allgen.nl/>.

⁴ Richtsnoeren Remedies, para. 13.

⁵ Richtsnoeren Remedies, para. 58.

De koper moet volledig onafhankelijk zijn van Partijen en hun groepsondernemingen

- (5) Allgen is een onafhankelijk particulier Nederlands farmaceutisch bedrijf. Er is geen sprake van enige vorm van aandeelhouderschap in de relatie tussen Allgen en Aurobindo. Allgen en Aurobindo hebben geen gemeenschappelijke eigenaar of gemeenschappelijke bestuurders. Daarnaast bestaan ook geen commerciële banden tussen Allgen en Aurobindo (zoals leveringsrelaties of andere commerciële contracten of relaties).
- (6) Allgen is volledig onafhankelijk van Aurobindo en Apotex en dus in een positie om volop te concurreren na de Transactie.

De koper moet over voldoende financiële middelen en bewezen deskundigheid en ervaring beschikken om het af te stoten bedrijfsonderdeel duurzaam voort te zetten als een daadwerkelijke concurrent van partijen

- (7) Allgen heeft een bestaande marketing & distributie-infrastructuur voor de verkoop van farmaceutische eindproducten in Nederland. Op die basis vermarkt zij een productportfolio dat onder meer merk- en generieke producten omvat. Hieronder volgt een samenvatting van de capaciteiten van Allgen op het gebied van marketing en distributie van farmaceutische producten in Nederland.

Capaciteiten	
Uitvoerige ervaring op het gebied van marketing & sales	Allgen heeft een ervaren team van farmaceutische professionals in dienst. In haar Management Team zitten werknemers met 15 – 35 jaar ervaring in de farmaceutische industrie.
Sterk commercieel profiel in Nederland	<ul style="list-style-type: none"> • In 2017 behaalde Allgen EUR [VERTROUWELIJK] omzet in Nederland. • Allgen verkoopt generieke producten, spécialité producten en OTC voedingssupplementen. • De producten van Allgen worden gedistribueerd door alle Nederlandse groothandels. • De positie van Allgen op de markt is groeiende en Allgen heeft een duidelijk trackrecord als het gaat om het winnen van tenders uitgeschreven door verzekeraars. Zo won Allgen in 2018 tenders voor vijf verschillende producten bij Zilveren Kruis. • Allgen heeft op basis van haar bestaande portfolio uitvoerige kennis van het apotheek- en ziekenhuiskanaal (dat wil zeggen: de kanalen waar het Product verkocht kan worden).
Relevante vergunningen aanwezig	Allgen heeft alle relevante vergunningen om in Nederland actief te zijn als onafhankelijk farmaceutisch bedrijf, waaronder een Europese GMP productielicentie voor steriele en niet-steriele producten, een Europese GDP licentie, een groothandelslicentie, een EU importlicentie en een importlicentie voor narcotica en FMD diensten.
Diverse activiteiten in farmaceutisch domein	In de context van haar activiteiten met betrekking tot generieke- en merkproducten heeft Allgen relaties met artsen, apotheken, ziekenhuizen en verzekeraars.
Geen investeringen vereist in relatie tot	Aangezien momenteel geen marketing activiteiten worden ontplooid door de huidige verkoper van het Product (Apotex), zal Allgen in staat zijn om direct en zonder eerst (omvangrijke) investeringen te doen het Product te gaan verkopen

Capaciteiten	
het Product	met gebruikmaking haar bestaande verkoopinfrastructuur.

- (8) Zoals toegelicht in het remedievoorstel produceert Apotex het Product niet zelf maar koopt zij het eindproduct (het klysma inclusief de verpakking) in bij Desitin op basis van [VERTROUWELIJK]. Desitin heeft reeds toegezegd te zullen meewerken aan de vervanging van Apotex door Allgen als afnemer van het Product na de remedietransactie (zie bijgaande *deed of novation*). Daarmee is Allgen dus verzekerd van een bron voor de inkoop van het Product.⁶
- (9) De overige *assets* die tezamen de diazepam *business* van Apotex in Nederland uitmaken kunnen eenvoudig worden losgemaakt uit de Apotex organisatie en worden geïntegreerd in de infrastructuur van Allgen, zoals reeds toegelicht in het remedievoorstel. Het gaat om een zeer gebruikelijke transactie in de farmaceutische industrie; producten wisselen op dagelijkse basis van door verschillende eigenaars gehouden portfolio's.
- (10) Voor wat betreft de marktvergunning voor het Product geldt dat een aantal stappen moeten worden genomen: 1) Desitin moet een naamswijziging van de afnemer (nu: Apotex; na de Transactie: de Koper) doorvoeren in het dossier dat door Desitin wordt gehouden als producent, 2) vervolgens zal Apotex de marktvergunning in Nederland overdragen aan de Koper via de daarvoor geëigende route bij het College ter beoordeling van geneesmiddelen (CBG), en tot slot 3) zal de Koper worden aangemeld bij het CBG als verantwoordelijke persoon voor handhaven van de veiligheid van gebruik van het Product. De hiervoor relevante tijdslijn is opgenomen in het remedievoorstel.
- (11) Kort en goed zal de remedie Allgen in staat stellen op korte termijn effectief te gaan concurreren met het diazepam product van de gefuseerde entiteit.
- (12) Ter effectuering van de remedie hebben Partijen transfer agreements opgesteld die in finale vorm zijn. Na goedkeuring door de ACM van het remedievoorstel na het testen daarvan in de markt en na goedkeuring door de ACM van de inhoud van deze transfer agreements zullen zij worden getekend. De overdrachtsdocumentatie omvat een asset purchase agreement (APA), een deed of novation op basis waarvan de Koper de relatie met Desitin kan voortzetten (zie hierboven) en een licentieovereenkomst tussen Koper en de relevante Apotex entiteiten op basis waarvan de Koper voor een bepaalde periode gebruik kan blijven maken van het Apotex merk. Deze documentatie is aangehecht.
- De koper moet over de prikkel beschikken om het af te stoten bedrijfsonderdeel duurzaam voort te zetten als een daadwerkelijke concurrent van partijen**
- (13) Allgen is opgericht in 2004 en heeft dus ruime ervaring in het Nederlandse farmaceutische landschap. Zij is onder meer actief via farmaceutische licentieactiviteiten, partnerships, de ontwikkeling en verkoop van receptmedicijnen (zowel merken als generieke producten), OTC producten. In 2017 had Allgen een omzet van EUR [VERTROUWELIJK] in Nederland.

⁶ Apotex koopt momenteel alleen diazepam klysma producten in bij Desitin voor verkoop in Nederland. Dat betekent dat Apotex momenteel geen inkoopvoordelen geniet die Allgen niet zou genieten.

Stibbe

- (14) Allgen is continue bezig – in lijn met vaste praktijk binnen de farmaceutische industrie – om haar portfolio uit te breiden op basis van licentiedeals, productontwikkeling, acquisities van producten en strategische samenwerkingen. Dit alles is gericht op het diversifiëren en ontwikkelen van haar marktprofiel. De interesse van Allgen in het afstotingspakket wordt hierdoor gedreven en toevoeging van diazepam betekent een verrijking van Allgen's portfolio. Diazepam kan moeiteloos worden toegevoegd aan de bestaande verkoopinfrastructuur van Allgen waarna het product winstgevend kan worden gaan verkocht op de Nederlandse markt in concurrentie met het diazepam product van Aurobindo dat zal worden behouden door de gefuseerde entiteit na de Transactie.

Er dreigen geen mededingingsproblemen als gevolg van de verwerving van de bedrijfsonderdelen door de voorgestelde koper

- (15) Aangezien de Koper niet zelf actief is op het gebied van diazepam (of enig medicijn binnen hetzelfde therapeutische gebied) zal de remedie zelf geen aanleiding geven tot mededingingsbezwaren.⁷ Van vertraging vanwege de noodzaak tot het doen fusiecontrolemeldingen voor de remedietransactie is ook geen sprake. Die transactie behoeft geen melding.
- (16) Gelet op het voorgaande zijn Partijen van oordeel dat Allgen kwalificeert als geschikte koper voor de aangeboden afstotingsremedie.

⁷ Richtsnoeren Remedies, para. 13.