



Besluit

Besluit van de Autoriteit Consument en Markt als bedoeld in artikel 40, eerste lid, van de Mededingingswet

Ons kenmerk : ACM/UIT/528299
Zaaknummer : ACM/20/038750
Datum : 30 januari 2020

I. VERZOEK

- Op 28 januari 2020 heeft de Autoriteit Consument en Markt (hierna: ACM) een melding ontvangen van een voorgenomen concentratie in de zin van artikel 34 van de Mededingingswet (hierna: Mw).¹ Hierin is medegedeeld dat Korian Holding Nederland B.V. (hierna: Korian), een onderdeel van Korian SA, uitsluitende zeggenschap wil verkrijgen in de zin van artikel 27, eerste lid, onder b Mw over elf locaties van Blueprint Group B.V. (hierna: BPG). Korian en BPG hebben tegelijkertijd een verzoek tot ontheffing als bedoeld in artikel 40, eerste lid, Mw ingediend.

II. ARGUMENTEN PARTIJEN

- Partijen geven aan dat er een onmiddellijke dreiging van faillissement aan de zijde van BPG bestaat. Als de verplichte wachtperiode uit artikel 34 Mw in acht moet worden genomen dreigt er volgens partijen direct faillissement. Hierdoor komt eveneens de continuïteit van de zorgverlening in acuut gevaar. Dit zal volgens partijen leiden tot onherstelbare schade aan de voorgenomen concentratie.
- Volgens partijen blijkt dit uit het volgende: op 13 december 2019 heeft de Belastingdienst Midden- en Kleinbedrijf/kantoor Utrecht (hierna: Belastingdienst) een overeenkomst met BPG gesloten [...] **[Vertrouwelijk]** [...], omdat vijftien vennootschappen die onderdeel zijn van BPG hun belastingsschulden niet kunnen betalen. Op 7 januari 2020 heeft de Belastingdienst het faillissement aangevraagd van alle dochterondernemingen van BPG zodat, mocht de koopovereenkomst tussen BPG en Korian niet gesloten worden per 31 januari 2020, direct daarna het faillissement kan worden uitgesproken van BPG en al haar dochterondernemingen.²
- Naast de betalingsachterstanden bij de Belastingdienst, stellen partijen dat BPG ook betalingsachterstanden heeft bij andere partijen, zoals de verhuurders van het vastgoed en leveranciers.
- Partijen geven aan dat BPG geen financiële bronnen meer kan aanspreken om aan bovenstaande schulden te voldoen om zo een faillissement af te wenden. Dit zou volgens partijen blijken uit het feit dat de belangrijkste financier van BPG reeds de aan BPG verleende leningen ad EUR **[Vertrouwelijk]** heeft opgeëist en niet meer bereid is om nieuwe financiering te verstrekken.

¹ Zie artikel 27, eerste lid, onder b, van de Mededingingswet.

² De Rechtbank heeft aan partijen gemeld dat de verzoeken tot 12 februari 2020 aangehouden zullen worden. De uiterste datum voor het aflossen van de schulden bij de Belastingdienst is echter op 31 januari 2020.

6. Partijen hebben bovenstaande punten beargumenteerd en onderbouwd aan de hand van overgelegde correspondentie met de Belastingdienst en brieven van betalingsherinneringen, aanmaningen en ingebrekestellingen van schuldeisers.
7. Er is volgens partijen sprake van onherstelbare schade als de ontheffing niet uiterlijk op 31 januari 2020 wordt gegeven omdat partijen dan niet meer in staat zijn om het faillissement te voorkomen. Een faillissement zal volgens partijen een negatief effect hebben op de waarde van de over te nemen onderneming vanwege de imagoschade die daarmee gepaard gaat. Ook geven partijen aan dat een faillissement extra kosten en onzekerheden met zich meebrengt. Partijen wijzen er op dat na een faillissement de regie bij de curator komt te liggen en dat er geen zekerheid bestaat dat de activiteiten van alle locaties van BPG worden voortgezet. Zij wijzen ook op de mogelijkheid dat de houders van pand- en hypotheekrechten deze rechten zullen uitwinnen waardoor de organisatie haar basis verliest om vanuit te opereren. Partijen geven dan ook aan dat Korian na een faillissement van BPG, door de waardevermindering die daarvan uitgaat, geen interesse meer zal hebben in een overname van de elf locaties van BPG. Hierdoor zal volgens partijen het voortbestaan van de zorg op de huidige wijze onmogelijk worden met alle nadelige gevolgen voor bewoners, werknemers en overige stakeholders in de zorg van dien.
8. Concluderend stellen partijen dat het de stellige verwachting is dat het faillissement van BPG zal worden uitgesproken indien de voorgenomen concentratie niet uiterlijk 31 januari 2020 doorgang vindt. Een faillissement van BPG zou volgens partijen tot onherstelbare schade aan de voorgenomen concentratie leiden en zal grote impact hebben op de zorg die verleend wordt op alle locaties die worden geëxploiteerd door BPG en haar dochterondernemingen.

III. BEOORDELING VERZOEK

9. Artikel 40, eerste lid, Mw geeft de ACM de mogelijkheid op verzoek van degene die een melding heeft gedaan, ontheffing te verlenen van het in artikel 34 Mw gestelde verbod (de verplichte wachtperiode) indien daarvoor gewichtige redenen aanwezig zijn. Van gewichtige redenen is sprake wanneer onherstelbare schade wordt toegebracht aan een voorgenomen concentratie door het in acht nemen van de verplichte wachtperiode.³
10. De ACM acht het voldoende waarschijnlijk dat er een groot risico bestaat voor de continuïteit van BPG indien de wachtperiode in acht moet worden genomen voordat de voorgenomen concentratie tot stand kan worden gebracht. De ACM baseert dit op het volgende:
11. Uit de door partijen overgelegde stukken en informatie blijkt dat tegen alle dochterondernemingen van BPG een faillissementsprocedure loopt bij de Rechtbank. Uit de door partijen overgelegde stukken blijkt ook dat indien BPG niet uiterlijk op 31 januari 2020 haar schuld bij de Belastingdienst zal hebben voldaan, het zeer aannemelijk is dat de Rechtbank, op verzoek van de Belastingdienst, het faillissement zal uitspreken op 12 februari 2020. BPG, noch één van de vennootschappen die deel uitmaken van hetzelfde concern, is zelfstandig in staat om de openstaande vorderingen van de Belastingdienst te voldoen indien zij geen middelen ontvangt uit hoofde van de concentratie. De continuïteit van BPG kan slechts worden gewaarborgd door middel van het, op korte termijn, voltrekken van de voorgenomen concentratie omdat de

³ Zie de Memorie van Toelichting (Kamerstukken II, 1995-96, 24707, nr. 3, blz. 78.

verkrijgende partij alleen dan bereid is om de benodigde financiële middelen beschikbaar te stellen om het faillissement te voorkomen.

12. De ACM acht het aannemelijk dat er onherstelbare schade als gevolg van het faillissement zal ontstaan. De ACM baseert dit op de argumentatie en onderbouwing van partijen, die in voldoende mate aannemelijk maken dat een faillissement van BPG zal leiden tot een afname van het personeelsbestand en reputatieschade, wat resulteert in onherstelbare schade aan de transactie.

IV. CONCLUSIE EN BESLUIT

13. De ACM concludeert dat het voldoende aannemelijk is dat de voorgenomen concentratie onherstelbare schade zal lijden bij het in acht nemen van de verplichte wachtperiode. Daardoor is er sprake van gewichtige redenen in de zin van artikel 40, eerste lid, Mw. Het verzoek tot ontheffing wordt daarom toegewezen.

Autoriteit Consument en Markt
namens deze:

w.g. mr. T.M. Snoep
bestuursvoorzitter

Als u rechtstreeks belanghebbende bent, kunt u bezwaar maken tegen dit besluit. Stuur uw gemotiveerde bezwaarschrift naar de Autoriteit Consument en Markt, Juridische Zaken, postbus 16326, 2500 BH Den Haag. Graag ontvangen wij uw bezwaarschrift binnen zes weken na de dag waarop dit besluit bekend is gemaakt. In uw bezwaarschrift kunt u de Autoriteit Consument en Markt verzoeken in te stemmen met rechtstreeks beroep bij de bestuursrechter.