

Nederlandse Mededingingsautoriteit

BESLUIT

Besluit van de directeur-generaal van de Nederlandse Mededingingsautoriteit als bedoeld in artikel 37, eerste lid, van de Mededingingswet.

Nummer 3834 / 22

Betreft zaak: Smilde - FanoFineFood/ Profood/ Asia Choice

I. MELDING

1. Op 10 december 2003 heeft de directeur-generaal van de Nederlandse Mededingingsautoriteit een melding ontvangen van een voorgenomen concentratie in de zin van artikel 34 van de Mededingingswet. Hierin is medegedeeld dat Koninklijke Smilde B.V. voornemens is zeggenschap te verkrijgen, in de zin van artikel 27, onder b, van de Mededingingswet, over de activa van FanoFineFood B.V., Profood B.V. en Asia Choice B.V. Van de melding is mededeling gedaan in Staatscourant 241 van 12 december 2003. Naar aanleiding van de mededeling in de Staatscourant zijn geen zienswijzen van derden naar voren gebracht. Ambtshalve zijn vragen gesteld aan verschillende marktpartijen.

2. Tegelijkertijd met de melding hebben partijen een verzoek tot ontheffing als bedoeld in artikel 40, eerste lid, van de Mededingingswet ingediend. Bij besluit van 10 december 2003 (3834/8) heeft de directeur-generaal van de Nederlandse Mededingingsautoriteit ontheffing verleend van het in artikel 34 van de Mededingingswet gestelde verbod op totstandbrenging van de gemelde concentratie. Van de ontheffing is mededeling gedaan in Staatscourant 241 van 12 december 2003.

II. PARTIJEN

3. Koninklijke Smilde B.V. (hierna: Smilde) is een besloten vennootschap naar Nederlands recht. Smilde staat aan het hoofd van de Smilde Groep. Smilde is actief in het ontwikkelen, produceren, distribueren en vermarkten van plantaardige margarines, oliën en (o.a. frituur-)vetten en broodproducten voor de professionele markt. Daarnaast is Smilde, via haar dochteronderneming Gebr. Smilde B.V., actief op het gebied van de productie van dierlijke vetten en vleesmeel.

4. FanoFineFood B.V., Profood B.V. en AsiaChoice B.V. (hierna tezamen: FFF) zijn allen besloten vennootschappen naar Nederlands recht, waarvan de aandelen worden gehouden door FanoFineFood Holding B.V. FFF ontwikkelt, produceert, distribueert en vermarkt (koel)verse salades, sauzen en maaltijden.

III. DE GEMELDE OPERATIE

5. De gemelde operatie betreft de verwerving door Smilde van alle activa van FFF. Het voornemen tot de concentratie is vastgelegd in een door partijen overgelegde concept "Koopovereenkomst activa" d.d. 22 januari 2004.

IV. TOEPASSELIJKHEID VAN HET CONCENTRATIE TOEZICHT

6. De gemelde operatie is een concentratie in de zin van artikel 27, onder b, van de Mededingingswet. De hierboven, onder punt 5, omschreven transactie leidt er toe dat Smilde uitsluitende zeggenschap over de activa van FFF verkrijgt.

7. Betrokken ondernemingen zijn Smilde en FFF.

8. Uit de bij de melding ter beschikking gestelde omzetgegevens blijkt dat de gemelde concentratie binnen de werkingssfeer van het in hoofdstuk 5 van de Mededingingswet geregelde concentratietoezicht valt.

V. BEOORDELING

A. RELEVANTE MARKTEN

9. Er is geen horizontale overlap tussen de activiteiten van partijen. Wel is er sprake van verticale relaties aangezien FFF oliën, margarine en quichebodems van Smilde afneemt ten behoeve van de productie van sauzen, salades en quiches.

Oliën

10. In eerdere besluiten¹ is aangegeven dat voor de productie en verkoop van vetten en oliën een nader onderscheid gemaakt dient te worden naar de typen van afzetkanaal (detailhandel, *out-of-home* en industrie), onder meer vanwege de verschillen tussen de wijzen van levering aan de respectievelijke kanalen. FFF heeft in 2002 alleen raapolie afgenomen van Smilde, welke afname valt aan te merken als behorend tot het hierboven bedoelde afzetkanaal industrie. Daarnaast heeft FFF geen andere oliën en vetten afgenomen. De geografische omvang van de markt voor de productie en verkoop van vetten en oliën is ten minste nationaal.² De afname van FFF vormt slechts een zeer gering deel van de totale afname van oliën in Nederland, zelfs indien uitgegaan zou worden van de nauwst mogelijke marktafbakening (raapolie ten behoeve van het afzetkanaal

¹ Zie het besluit van 13 september 2000 in zaak 2033/ *Van Dijk – Brinkers*, punt 22 en het besluit van 19 september 2000 in zaak 2047/ *Van Dijk – Van den Bergh*, punt 18.

² Zie het besluit in zaak 2047/ *Van Dijk – Van den Bergh*, reeds aangehaald, punt 21.

industrie³). Op grond daarvan is er geen reden om aan te nemen dat er sprake is van marktafsluitende effecten als gevolg van de onderhavige concentratie. Op deze verticale relatie zal in het vervolg van dit besluit dan ook niet verder worden ingegaan.

Margarine

11. In eerdere besluiten⁴ is uitgegaan van een aparte markt voor de productie en verkoop van geelvetten, waartoe margarines behoren. Ook binnen deze markt dient een nader onderscheid te worden gemaakt naar de typen van afzetkanaal (detailhandel, *out-of-home* en industrie).⁵ De afname van margarine door FFF valt aan te merken als behorend tot het hierboven bedoelde afzetkanaal industrie. In een eerder besluit is aangegeven dat er aanwijzingen zijn dat de geografische omvang van de markt voor de productie en verkoop van vetten en oliën nationaal is.⁶ FFF heeft alle door haar ingekochte margarine betrokken van Smilde. FFF heeft in 2002 een zodanig geringe hoeveelheid margarine ingekocht ten opzichte van de totale hoeveelheid geproduceerde en verkochte geelvetten in Nederland⁷, dat er geen reden is om aan te nemen dat er sprake is van marktafsluitende effecten als gevolg van de onderhavige concentratie. Op de verticale relatie tussen Smilde en FFF op het gebied van geelvetten wordt in dit besluit dan ook niet verder ingegaan.

Relevante productmarkten

Quichebodems

12. Ten behoeve van de productie van quiches neemt FFF quichebodems af van Smilde. Uit onderzoek in onderhavige zaak door de NMa blijkt dat de productie en verkoop van quichebodems geen aparte markt vormt, maar onderdeel uitmaakt van een ruimere markt, waartoe in ieder geval ook bodems voor vlaaien, bepaalde soorten gebak en pizza's behoren. Het

³ FFF heeft in 2002 slechts [...] ton raapolie afgenomen, wat circa [0-10]% is van de totale afzet van raapolie ten behoeve van industriële toepassing in Nederland.

⁴ Zie het besluit in zaak 2033/ *Van Dijk – Brinkers*, reeds aangehaald, punt 15 en het besluit in zaak 2047/ *Van Dijk – Van den Bergh*, reeds aangehaald, punt 13.

⁵ Zie het besluit in zaak 2033/ *Van Dijk – Brinkers*, reeds aangehaald, punt 22 en het besluit in zaak 2047/ *Van Dijk – Van den Bergh*, reeds aangehaald, punt 18.

⁶ Zie het besluit in zaak 2033/ *Van Dijk – Brinkers*, reeds aangehaald, punt 24.

⁷ FFF heeft in 2002 slechts [...] ton margarine afgenomen, wat circa [0-10]% is van de totale industriële afzet van geelvetten in Nederland in 2002.

^{*} In deze openbare versie van het besluit zijn delen van de tekst vervangen of weggelaten om redenen van vertrouwelijkheid. Vervangen of weggelaten delen zijn met vierkante haken aangegeven. In het geval van getallen of percentages kan de vervanging hebben plaatsgevonden in de vorm van vermelding van bandbreedtes.

deeg waarvan quichebodems worden gemaakt wordt ook gebruikt voor de hierboven genoemde producten. Zowel bakkerijen als andere bedrijven die op dit moment geen quichebodems, maar wel afbakbroden, pizzabodems of andere broodhalffabrikaten produceren, kunnen op eenvoudige wijze, op korte termijn en tegen geringe kosten quichebodems gaan produceren en verkopen. Dit blijkt bijvoorbeeld uit het feit dat Smilde pas sinds 2002 actief is op het gebied van de productie en verkoop van quichebodems en nu reeds een aanzienlijk aantal quichebodems produceert (zie punt 15). Bovengenoemde producten dienen derhalve tot dezelfde relevante markt te worden gerekend. Voor de beoordeling van onderhavige concentratie is het niet nodig om de exacte omvang van de productmarkt te bepalen waartoe de productie en verkoop van quichebodems behoort (zie punt 14 tot en met 17).

Relevante geografische markten

13. Partijen hebben aangegeven dat veel quicheproducenten hun quichebodems in het buitenland inkopen. In onderhavige zaak kan echter in het midden worden gelaten of de markt waartoe quichebodems behoren nationaal of ruimer dan nationaal is, aangezien de materiële beoordeling hierdoor niet wordt beïnvloed (zie punt 16).

B. GEVOLGEN VAN DE CONCENTRATIE

14. Voor de productie van quiches heeft FFF in 2002 voor EUR[...] aan quichebodems van Smilde afgenomen. FFF neemt geen quichebodems af van andere partijen en Smilde produceert momenteel alleen quichebodems voor FFF.

15. FFF neemt [50-60]% af van de quichebodems die in Nederland worden geproduceerd. Zoals aangegeven in punt 12 vormt de productie en verkoop van quichebodems echter geen aparte markt, maar maakt deze onderdeel uit van een veel ruimere markt. Uit marktonderzoek in de onderhavige zaak is gebleken dat de omvang van deze ruimere markt een veelvoud is van de omzet die gerealiseerd wordt met de productie en verkoop van quichebodems. De afname van FFF op de ruimere markt zal aanzienlijk lager zijn, aangezien FFF geen aan quichebodems verwante producten afneemt. Uit marktonderzoek is gebleken dat de afname van FFF op een ruimere markt in ieder geval minder dan 10% is.

16. Indien wordt uitgegaan van een ruimere dan nationale markt, zal de afname van FFF in verhouding tot de totale marktomvang nog verder dalen, aangezien FFF alleen in Nederland quichebodems inkoopt.

17. Er zijn veel ondernemingen actief op het gebied van de productie van quichebodems, waarvan de meeste ondernemingen slechts quichebodems produceren in kleine hoeveelheden en veelal alleen voor de eigen productie van quiches. Naast Smilde zijn in ieder geval ook Van de Leur en Anton Hessing H0ek van Holland actief op het gebied van de productie en verkoop van

quichebodems. Indien gekeken wordt naar de ruimere markt zijn meer spelers actief. Tot de grootste spelers behoren, naast de hierboven genoemde ondernemingen, Unipro, Vandemoortele en Boulangerie de France. Er zijn derhalve voldoende alternatieve leveranciers beschikbaar voor de afname van quichebodems, zodat producenten van quiches relatief eenvoudig over kunnen stappen op andere leveranciers dan hun huidige.

18. Gelet op het bovenstaande is er geen reden om aan te nemen dat ten gevolge van deze concentratie marktafsluitende effecten zullen ontstaan op het gebied van de afname van quichebodems.

VI. CONCLUSIE

19. Na onderzoek van deze melding is de directeur-generaal van de Nederlandse Mededingingsautoriteit tot de conclusie gekomen dat de gemelde operatie binnen de werkingssfeer valt van het in hoofdstuk 5 van de Mededingingswet geregelde concentratietoezicht. Hij heeft geen reden om aan te nemen dat als gevolg van die concentratie een economische machtspositie kan ontstaan of worden versterkt die tot gevolg heeft dat een daadwerkelijke mededinging op de Nederlandse markt of een deel daarvan op significante wijze wordt belemmerd.

20. Gelet op het bovenstaande deelt de directeur-generaal van de Nederlandse Mededingingsautoriteit mede dat voor het tot stand brengen van de concentratie waarop de melding betrekking heeft geen vergunning is vereist.

Datum: 26 januari 2004

De directeur-generaal van de Nederlandse Mededingingsautoriteit,
voor deze:

W.g. Mr. J. Schönau
Directeur Concentratiecontrole

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