

## Nederlandse Mededingingsautoriteit

### BESLUIT

Besluit van de Raad van Bestuur van de Nederlandse Mededingingsautoriteit als bedoeld in artikel 37, eerste lid, van de Mededingingswet.

Nummer 5858 / 7

Betreft zaak: Schiphol Airport Retail - KLM Tax Free Services

1. Op 8 november 2006 heeft de Raad van Bestuur van de Nederlandse Mededingingsautoriteit een melding ontvangen van een voorgenomen concentratie in de zin van artikel 34 van de Mededingingswet. Hierin is medegedeeld dat Schiphol Airport Retail (een nog op te richten 100% dochteronderneming van Schiphol Nederland B.V.) voornemens is zeggenschap te verkrijgen, in de zin van artikel 27, onder b, van de Mededingingswet, over KLM Tax Free Services. Van de melding is mededeling gedaan in Staatscourant 221 van 13 november 2006.
2. Na onderzoek van de melding en de daarbij ingediende gegevens, is de Raad van Bestuur van de Nederlandse Mededingingsautoriteit tot de slotsom gekomen dat de gemelde operatie binnen de werkingssfeer van het in hoofdstuk 5 van de Mededingingswet geregelde concentratietoezicht valt. 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, aangezien op grond van de ter beschikking staande gegevens met voldoende zekerheid kon worden vastgesteld dat er geen sprake is van een door de concentratie te beïnvloeden markt in de zin van artikel 1, sub h, van het Besluit gegevensverstrekking Mededingingswet.
3. Partijen hebben verzocht een non-concurrentiebeding aan te merken als nevenrestrictie. Het non-concurrentiebeding is neergelegd in artikel 15.2 van de bij de melding overgelegde Transfer Agreement van 6 november 2006.
4. Het non-concurrentiebeding houdt in dat KLM zich voor de duur van twee jaar zal onthouden van directe, of indirecte (tenzij KLM hiertoe van Schiphol Nederland voorafgaand schriftelijke toestemming heeft verkregen), exploitatie van drank- en tabakswinkels in de belastingvrije zone op de luchthaven Schiphol. Dit non-concurrentiebeding geldt vanaf het moment waarop de concentratie tot stand is gekomen.

5. Partijen zijn van mening dat het non-concurrentiebeding noodzakelijk is voor de uitvoering van de concentratie aangezien enkel op die manier Schiphol Nederland de volledige waarde van de overgedragen activa verkrijgt. Partijen stellen dat indien KLM haar verkoop van belastingvrije drank en tabak kan hernieuwen, Schiphol Nederland de mogelijkheid wordt afgenomen om de loyaliteit van de reiziger te winnen en haar investering ten gevolge van de concentratie niet rendeert. Bovendien zou Schiphol Airport Retail, als toetreder tot de markt, een redelijke termijn nodig hebben om de kennis en know-how van de retail activiteiten op zich te nemen.

6. Het non-concurrentiebeding houdt verband met het feit dat de kopers tot op zekere hoogte en gedurende een zekere termijn beschermd wensen te worden tegen het concurrerend handelen van de verkopers, teneinde in staat te zijn de volledige waarde van de overgedragen activiteiten te verwerven. Een non-concurrentiebeding kan als rechtstreeks verbonden met en noodzakelijk voor de verwezenlijking van de concentratie en derhalve als nevenrestrictie worden beschouwd, indien het dienstig is aan het legitieme doel een concentratie te verwezenlijken en de duur, het territoriale toepassingsgebied en de materiële draagwijdte ervan niet verder gaan dan wat daartoe redelijkerwijs nodig kan worden geacht.<sup>1</sup>

7. Het in de punten 3 en 4 omschreven non-concurrentiebeding kan als rechtstreeks verbonden met en noodzakelijk voor de verwezenlijking van de concentratie en derhalve als een nevenrestrictie worden aanvaard, voor zover de duur van twee jaar niet wordt overschreden, het zich in geografisch opzicht niet verder uitstrekt dan het huidige gebied waarbinnen KLM Tax Free Services actief is op het terrein van exploitatie van drank- en tabakswinkels en het zich niet verder uitstrekt dan de huidige over te dragen activiteiten.

8. Gelet op de punten 3 tot en met 7 is de Raad van Bestuur van de Nederlandse Mededingingsautoriteit van oordeel dat, voor zover het in de punten 3 en 4 omschreven beding een overeenkomst vormt als bedoeld in artikel 6 van de Mededingingswet, dat artikel ingevolge artikel 10 van de Mededingingswet niet geldt voor dit beding.

---

<sup>1</sup> Zie paragraaf III van de Bekendmaking van de Commissie betreffende beperkingen die rechtstreeks verband houden met en noodzakelijk zijn voor de totstandkoming van concentraties (2001/C 188/03).

9. Gelet op het bovenstaande deelt de Raad van Bestuur van de Nederlandse Mededingingsautoriteit mede dat voor het tot stand brengen van de concentratie waarop de melding betrekking heeft, geen vergunning is vereist.

Datum: 5 december 2006

De Raad van Bestuur van de Nederlandse Mededingingsautoriteit,  
namens deze:

W.g. drs. A.J.M. Kleijweg  
Plv. Directeur Concentratiecontrole

*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.*