

BESLUIT

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

Zaaknummer 2304/Burger King/Transautex

I. MELDING

1. Op 9 januari 2001 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 Burger King B.V. (hierna Burger King) voornemens is zeggenschap te verkrijgen, in de zin van artikel 27, onder b, van de Mededingingswet, over Transautex Lijnbaan B.V., Transautex Leidseplein B.V., Transautex Nieuwendijk B.V., Transautex Rotterdam II B.V., Transautex Scheveningen B.V., Transautex Schiphol B.V., Transautex Oosterhof B.V., Transautex Spuistraat B.V., Transautex A4 B.V., Transautex Regulierbreestraat B.V., Transautex Beijerlandse laan B.V., Transautex Emmen B.V., Transautex Ekkersrijt B.V., Transautex Zuidplein B.V. (hierna tezamen aangeduid als Transautex) en Burger Station B.V. (hierna: Burger Station).

2. Van de melding is mededeling gedaan in Staatscourant 19 van 16 januari 2000. Naar aanleiding van de mededeling in de Staatscourant zijn geen zienswijzen van derden naar voren gebracht.

II. PARTIJEN

3. Burger King is een besloten vennootschap naar Nederlands recht. Zij heeft als belangrijkste aandeelhouder Diageo plc, een vennootschap gevestigd in de Verenigde Staten van Amerika. Tezamen met haar dochtervennootschappen vormt zij de Diageo-groep. De Diageo-groep is actief op het gebied van de productie en distributie van alcoholhoudende dranken en etenswaren en de exploitatie van etenswaren- en drankmerken zoals Smirnoff, Johnnie Walker, J&B, Gordon's, Pillsbury, Hagen-Dasz, Guinness en Burger King.

4. Transautex en Burger Station zijn (indirecte) dochterondernemingen van Transautex Food B.V. Transautex exploiteert snel-service restaurants onder de franchise formule Burger King.[1] Burger Station houdt 100% van de aandelen in Citizen B.V.[2] en 50% van de aandelen in Citoyen Beheer B.V. Laatstgenoemde vennootschap is beherend vennoot van de commanditaire vennootschap Citoyen C.V. welke zich bezig houdt met de exploitatie van Burger King- restaurants op verschillende treinstations in Nederland.

III. DE GEMELDE OPERATIE

5. De gemelde operatie betreft een overname van alle aandelen in Transautex en Burger Station door Burger King en is neergelegd in een Agreement for the sale and purchase of certain restaurants and the entire issued and outstanding share capitals, d.d. 7 juli 2000, aangevuld met een Agreement for the reinstatement and modification of the agreement dated 7 July 2000 for the sale and purchase of certain restaurants and the entire issued outstanding share capital of certain companies in the Netherlands d.d. 5 januari 2001.

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 Burger King uitsluitende zeggenschap krijgt over Transautex en Burger Station.

7. Betrokken ondernemingen zijn Burger King, Transautex en Burger Station.

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

Relevante productmarkten

9. Partijen geven aan actief te zijn op de markt voor (snel service) restaurants. Binnen de markt voor exploitatie van (snel service) restaurants is volgens partijen een nadere segmentering mogelijk naar afzetmethode (bijvoorbeeld thuisbezorging, kramen en kiosken of zelfbedieningsrestaurants) of naar product (bijvoorbeeld hamburgers, frituurproducten, pizzas/bakproducten en ijs). Een ruime afbakening van de markt, namelijk de markt voor restaurants achten partijen echter het meest aannemelijk.

10. Burger King is in Nederland thans actief als franchisegever^[3] voor de formules Burger King en Hagen Dazs. Zij houdt zich in Nederland niet bezig met de exploitatie van (snel service) restaurants. Transautex exploiteert als franchisenemer hamburgerrestaurants onder de naam en de formule van Burger King. Burger Station is door middel van de commanditaire vennootschap Citoyen C.V. als franchisenemer actief met de exploitatie van hamburgerrestaurants onder de naam en de formule van Burger King op treinstations. Partijen staan aldus, wat betreft hun activiteiten in Nederland, in een verticale relatie tot elkaar.

11. In het onderhavige geval kan in het midden blijven of de activiteiten van partijen moeten worden aangemerkt als activiteiten op een mogelijke markt voor (i) restaurants dan wel (ii) snel service restaurants of (iii) hamburgerrestaurants nu dat de materiele beoordeling niet beïnvloedt (zie punt 17).

Relevante geografische markten

Standpunt partijen

12. Partijen geven aan dat hun activiteiten met betrekking tot de exploitatie van de hamburgerrestaurants een nationale reikwijdte hebben. Franchiseketens geven er de voorkeur aan voor een nationaal gebied dezelfde normen toe te passen om zo een zelfde uitstraling te creëren. Belangrijke elementen aan de aanbodzijde, zoals service, kwaliteit en prijs, zijn daardoor door heel Nederland nagenoeg gelijk. Vanuit de vraagzijde kan worden opgemerkt dat de markt een lokale dimensie heeft. Partijen geven echter aan dat, gelet op de uniforme toepassing van de belangrijkste concurrentieparameters en de uniforme uitstraling van de formules, de geografische reikwijdte, ook gezien vanuit de consumenten, nationaal is.

Beoordeling

13. Met partijen kan worden aangenomen dat vanuit de aanbodzijde de geografische markt betreffende de exploitatie van onderhavige hamburgerrestaurants een nationale dimensie kent. De belangrijkste concurrentieparameters als service, kwaliteit en (advies) prijs worden voor het belangrijkste gedeelte niet ruimer dan nationaal bepaald. Promotieactiviteiten vinden ook op nationaal niveau plaats zodat met partijen kan worden aangenomen dat in het onderhavige geval, gezien vanuit de aanbodzijde, uitgegaan kan worden van een markt die niet ruimer is dan nationaal.

14. Vanuit de vraagzijde zal de geografische omvang van de markt beperkt zijn tot het verzorgingsgebied van het betreffende restaurant. Het is evenwel niet uitgesloten dat als gevolg van ketensubstitutie-effecten desalniettemin sprake is van een ruimere dan een lokale markt. In het onderhavige geval kan evenwel in het midden blijven of sprake is van een nationale dan wel een regionale of lokale markt, nu dat de materiele beoordeling niet beïnvloedt (zie punt 17).

B. Gevolgen van de concentratie

15. Als gevolg van de onderhavige concentratie zal er op geen enkel niveau een versterking plaatsvinden van de activiteiten van Burger King aangezien Burger King op de vestigingsplaatsen van de over te nemen hamburgerrestaurants reeds actief is, als franchisegever, door middel van de exploitatie van haar franchiseformules. Er vindt wel een versterking plaats van de positie van Burger King ten opzichte van haar hamburgerrestaurants nu zij niet meer als franchisegever zal optreden maar zeggenschap over deze restaurants zal verkrijgen en als zodanig de restaurants zal exploiteren.

16. Naast Burger King zijn er echter veel andere belangrijke spelers actief op het gebied van snel service restaurants. In het segment "hamburgerrestaurants" zijn Mac Donalds en Quick belangrijke spelers. Voorts zijn er vele andere landelijk opererende snel service restaurants actief zoals Pizzahut en Febo. Gelet op het voorgaande is er geen reden om aan te nemen dat als gevolg van de onderhavige concentratie een economische machtspositie van Burger King kan ontstaan of worden versterkt op het gebied van de exploitatie van snel service restaurants.

VI. NEVENRESTRICIES

17. Partijen hebben in hun overeenkomst een clause opgenomen waarin zij bepalen dat de verkopers zich gedurende anderhalf jaar na de aankoopdatum zullen onthouden van de volgende activiteiten (i) het zich inlaten of bezighouden met fast food restaurants waarvan de primaire activiteiten bestaan uit de verkoop van fast food hamburgers in Nederland, (ii) het aannemen, werven of contact zoeken met werknemers van de overnamekandidaten, dochterondernemingen, filialen of pipeline restaurants met het oog op het in dienst nemen of contracteren van deze werknemers, (iii) het betrokken zijn bij of zich bezig houden met activiteiten van wat voor aard ook binnen een straal van een kilometer rondom de restaurants van de overnamekandidaten of hun dochterondernemingen voor een periode van 6 maanden vanaf de overdracht van de aandelen.

18. Met partijen kan worden aangenomen dat genoemde clauses rechtstreeks zijn verbonden aan en noodzakelijk zijn voor de verwezenlijking van de beoogde concentratie. Ten aanzien van de clause genoemd onder (ii) wordt opgemerkt dat deze als noodzakelijk voor de verwezenlijking van de concentratie kan worden beschouwd voor zover deze betrekking heeft op het actief werven van personeel met belangrijke kennis inzake het ondernemingsbeleid van verkoper.

VII. 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. 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.

20. Gelet op de overwegingen in punt 17 tot en met punt 18 is de directeur-generaal van oordeel dat, voor zover de in punt 19 omschreven clauses overeenkomsten vormen als bedoeld in artikel 6 van de Mededingingswet, dat artikel ingevolge artikel 10 van de Mededingingswet, niet geldt voor deze overeenkomsten voor zover de clause genoemd onder (ii) zich beperkt tot het actief werven van personeel met belangrijke kennis inzake het ondernemingsbeleid van verkoper

Datum: 1 februari 2001

De directeur-generaal van de Nederlandse mededingingsautoriteit,

voor deze:

w.g. Mr. J.C.M. Montijn Swinkels

Plv. hoofd 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 arrondissementsrechtbank te Rotterdam, sector bestuursrecht, Postbus 50951, 3007 BM Rotterdam.

[1] Dit geldt op het moment van de melding nog niet voor Transautex Beijerlandsewaan B.V., Transautex Emmen B.V. en Transautex Ekkersrijt B.V. Deze vennootschappen hebben een snel-service restaurant onder de franchise formule Burger King in ontwikkeling.

[2] Deze vennootschap heeft als enige activiteit het uitvoeren van het personeelsbeleid ten behoeve van Citoyen C.V.

[3] Met uitzondering van n restaurant die onder de Hagen Dazs formule wordt gexploiteerd.

Aan de inhoud van deze pagina's kunt u geen rechten ontlelen.