

# BESLUIT

## Besluit van de Autoriteit Consument en Markt als bedoeld in artikel 37, eerste lid, van de Mededingingswet.

Zaaknummer 13.0858.22/ EmCart Thuiszorg Uitleen B.V – Vitaal Uitleenservice B.V., Vitaal Hulpmiddelen B.V. en Vitaal Transport B.V.

Datum ontvangst melding: 25 september 2013

1. Op bovenvermelde datum heeft de Autoriteit Consument en Markt (hierna: “ACM”) een melding ontvangen van een voorgenomen concentratie in de zin van artikel 34 van de Mededingingswet. Hierin is medegedeeld dat EmCart Thuiszorg Uitleen B.V. (hierna: “EmCart”), een onderdeel van de Wielco-groep, voornemens is zeggenschap te verkrijgen, in de zin van artikel 27, eerste lid, onder b, van de Mededingingswet, over Vitaal Uitleenservice B.V., Vitaal Hulpmiddelen B.V. en Vitaal Transport B.V. (hierna tezamen: “Vitaal”).
2. Na onderzoek van de melding en de daarbij ingediende gegevens heeft ACM vastgesteld dat de gemelde operatie binnen de werkingssfeer van het in hoofdstuk 5 van de Mededingingswet geregelde concentratietoezicht valt. ACM heeft geen reden om aan te nemen dat de concentratie de daadwerkelijke mededinging op de Nederlandse markt of een deel daarvan op significante wijze zou kunnen belemmeren.

### Nevenrestricties

3. De voorgenomen transactie betreft de overname van Vitaal door EmCart van Stichting Careyn (hierna: “Careyn”). Partijen hebben ACM verzocht een niet-concurrentiebeding en een niet-wervingsbeding zoals overeengekomen tussen EmCart en Careyn aan te merken als nevenrestrictie. Het non-concurrentiebeding en het niet-wervingsbeding zijn neergelegd in artikel 8.2 van de overeenkomst houdende koop, verkoop en overdracht van activa en passiva tussen Careyn, Vitaal en EmCart. Deze overeenkomst is aangevuld met het addendum d.d. 23 oktober 2013.
4. Het niet-concurrentiebeding en het niet-wervingsbeding houden, kort samengevat, in dat Careyn, en de aan haar gelieerde (rechts)personen, voor een periode van 2 jaar na de overdrachtsdatum zich zal onthouden van:
  - i) het deelnemen aan activiteiten vergelijkbaar of concurrerend met de activiteiten van EmCart;
  - ii) het werven of in dienst nemen van de werknemers van EmCart; of
  - iii) in contact treden met leveranciers, klanten of andere relaties van EmCart, of van adviseurs van één van hen.
5. Een non-concurrentiebeding houdt verband met het feit dat kopers tot op zekere hoogte en gedurende een zekere termijn beschermd wensen te worden tegen het concurrerend handelen van 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>

6. Het niet-concurrentiebeding en het niet-wervingsbeding zoals overeengekomen tussen Careyn, Vitaal en EmCart kunnen als rechtstreeks verbonden met en noodzakelijk voor de verwezenlijking van de onderhavige concentratie worden beschouwd en derhalve als nevenrestrictie worden aanvaard voor de duur van maximaal twee jaar na de verkrijging van zeggenschap, voor zover:
  - i) de geografische reikwijdte is beperkt tot het gebied waarin EmCart actief is dan wel voornemens was te betreden op het moment waarop de concentratie tot stand wordt gebracht;
  - ii) het zich niet verder uitstrekt dan de activiteiten die daadwerkelijk concurreren met de activiteiten van EmCart op het moment waarop de concentratie tot stand wordt gebracht; en
  - iii) het gaat om de actieve werving van werknemers, leveranciers en klanten van EmCart op het moment waarop de concentratie tot stand wordt gebracht en zich niet strekt tot het doen van iets waardoor de relatie tussen de werknemers, leveranciers, klanten en de onderneming nadelig beïnvloed zou kunnen worden.
7. Tevens hebben partijen ACM verzocht de licentieverlening van het merk “Careyn” met betrekking tot de uitleen- en winkelactiviteiten aan te merken als nevenrestrictie. Deze licentie-verlening is vastgelegd in de dienstverleningsovereenkomst tussen Careyn en EmCart. De licentie-verlening houdt, kort samengevat, in dat aan Medipoint, de zustervenootschap van EmCart, het exclusieve gebruiksrecht van het merk “Careyn” wordt verleend met betrekking tot de uitleen- en winkelactiviteiten gedurende een periode van vijf jaar.
8. Bij de overdracht van een onderneming of een gedeelte ervan kunnen aan de koper intellectuele eigendomsrechten of knowhow worden overgedragen met het oog op de volledige exploitatie van de overgedragen activa. De koper kan echter eigenaar van de rechten blijven om deze voor andere dan de overgedragen activiteiten te kunnen exploiteren. In deze gevallen is het gebruikelijk dat licentieovereenkomsten ten gunste van de koper worden gesloten om ervoor te zorgen dat deze het volle gebruik van de overgedragen activa krijgt.<sup>2</sup>
9. De licentieverlening overeengekomen tussen Careyn en EmCart kan als rechtstreeks verbonden met en noodzakelijk voor de verwezenlijking van de onderhavige concentratie worden beschouwd en derhalve als nevenrestrictie worden aanvaard voor een periode van vijf jaar voor zover de licentieverlening zich niet verder uitstrekt dan de activiteiten die worden overgedragen.
10. Gelet op de punten 3 tot 9 is ACM van oordeel dat, voor zover de in de punten 4 en 7 omschreven bedingen en licentieverlening overeenkomsten vormen als bedoeld in artikel 6 van de Mededingingswet, ingevolge artikel 10 van de Mededingingswet niet geldt voor deze bedingen en licentieverlening, met inachtneming van het in de punten 6 en 9 gestelde.

---

<sup>1</sup> Zie de Mededeling van de Commissie betreffende beperkingen die rechtstreeks verband houden met en noodzakelijk zijn voor de totstandbrenging van concentraties (2005/C56/03), punten 18 tot en met 26.

<sup>2</sup> Zie de Mededeling van de Commissie betreffende beperkingen die rechtstreeks verband houden met en noodzakelijk zijn voor de totstandbrenging van concentraties (2005/C56/03), punt 27.

11. Gelet op het bovenstaande deelt ACM mede dat voor het tot stand brengen van de concentratie waar de melding betrekking op heeft, geen vergunning is vereist.

Datum: 24 oktober 2013

Autoriteit Consument en Markt, namens deze,

w.g. drs. W.M. Serlie-Stolze MBA  
Teammanager Directie Mededinging

*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 beroepschrift indienen bij de Rechtbank te Rotterdam, sector bestuursrecht, Postbus 50951, 3007 BM Rotterdam*