

Houthoff Buruma N.V.  
De heer mr. I.W. Verloren van Themaat  
De heer mr. drs. B.M.M. Reuder  
Postbus 75505  
1070 AM AMSTERDAM

Den Haag, 13 mei 2015

**Aantal bijlage(n):**

**Uw kenmerk:** 340001910/14086668.1

**Ons kenmerk:** ACM/DM/2015/202622

**Contactpersoon:** drs. Schep | Krijn.Schep@acm.nl | (070) 722 27 57

**Onderwerp:** 13.1466.22 - Informele zienswijze AMC-VUmc inzake de kwalificatie als concentratie in geval van een personele unie

Geachte heer Verloren van Themaat,  
Geachte heer Reuder,

Bij brief van 8 mei 2015 heeft u verzocht om een informele zienswijze met betrekking tot het voornemen van het Academisch Medisch Centrum (hierna: AMC) en Stichting VU-VUmc (hierna: Stichting VU-VUmc) om de instellingen 'AMC' en 'VU medisch centrum' (hierna: VUmc) duurzaam onder één gemeenschappelijk bestuur te brengen.

Meer specifiek ziet uw vraag er op of

- i) een afsplitsing van de instelling VUmc van de huidige Stichting VU-VUmc en het onderbrengen van de instelling VUmc in een nieuw op te richten 'Stichting VUmc', tezamen met
- ii) het opnemen van bepalingen in de reglementen van AMC en in de statuten en reglementen van de op te richten Stichting VUmc ten aanzien van de benoeming, de schorsing en het ontslag van de leden van de raden van toezicht en raden van bestuur van AMC en Stichting VUmc, en
- iii) de toezeggingen aan AMC en Stichting VU-VUmc gedaan door de Minister van Onderwijs, Cultuur en Wetenschap (OCW) in haar brief van 17 november 2014, alsmede bepaalde aanvullende, door het ministerie van OCW in het vooruitzicht gestelde, toezeggingen,

er toe leidt dat sprake zal zijn van een concentratie in de zin van artikel 27 lid 1 onder a van de Mededingingswet (hierna: Mw) van de instellingen AMC en VUmc.

In het hierna volgende ga ik op deze vraag in. Deze informele zienswijze is gebaseerd op de door u verstrekte informatie zoals hieronder samengevat. In het kader van deze informele zienswijze ga ik ervan uit dat de informatie volledig en juist is; ACM heeft ter zake geen nader onderzoek verricht.

Wel heeft zij naar aanleiding van uw verzoek om een informele zienswijze gesproken met het ministerie van OCW. Hier kom ik in deze informele zienswijze nader op terug.

### Omschrijving partijen, feiten en voornemens

- (1) AMC en Stichting VU-VUmc (hierna ook: Partijen) beogen een concentratie in de zin van artikel 27 lid 1 onder a Mw tot stand te brengen door de instellingen AMC en VUmc duurzaam onder één gemeenschappelijk bestuur te brengen door middel van een volledige personele unie van de bestuurs- en toezichtsorganen van de beide instellingen.
- (2) Het AMC is een rechtspersoonlijkheid bezittend academisch ziekenhuis bij een openbare universiteit, de Universiteit van Amsterdam (hierna: UvA). Het AMC omvat het Academisch Ziekenhuis bij de UvA en de Faculteit der Geneeskunde van de UvA. Het AMC ontleent haar rechtspersoonlijkheid aan de Wet op het hoger onderwijs en wetenschappelijk onderzoek (hierna ook: WHW).<sup>1</sup>
- (3) Stichting VU-VUmc omvat zowel het VUmc als de Vrije Universiteit te Amsterdam (hierna: VU). Het VUmc omvat het academisch ziekenhuis bij de VU en de Faculteit der Geneeskunde van de VU. Het VUmc heeft thans dus geen eigen rechtspersoonlijkheid maar wordt, net als de VU, in stand gehouden door Stichting VU-VUmc, die op haar beurt uitgaat van de Vereniging voor christelijk hoger onderwijs, wetenschappelijk onderzoek en patiëntenzorg (hierna: de Vereniging).
- (4) Teneinde de twee instellingen AMC en VUmc duurzaam onder één gemeenschappelijk bestuur te brengen, is de Stichting VU-VUmc voornemens om de relevante activa en passiva betreffende de instelling VUmc af te splitsen van Stichting VU-VUmc en in een afzonderlijke, nieuw op te richten, Stichting VUmc onder te brengen. Partijen willen de beoogde (mededingingsrechtelijke) fusie tussen AMC en Stichting VUmc vervolgens vorm geven door bepalingen in de reglementen van AMC en in de statuten en reglementen van de op te richten Stichting VUmc op te nemen inzake de benoeming, de schorsing en het ontslag van de leden van de raden van toezicht en raden van bestuur van Stichting VUmc en AMC. Daarbij moet tevens rekening worden gehouden met een aantal bepalingen in de statuten van Stichting VUmc die de Vereniging bepaalde rechten en bevoegdheden toekennen ten aanzien van Stichting VUmc.
- (5) De Minister van OCW (hierna ook: de Minister) heeft op 17 november 2014 een brief aan AMC en Stichting VU-VUmc gestuurd<sup>2</sup> waarin zij antwoord geeft op een aantal vragen die door Partijen zijn gesteld over de wettelijke taak en politieke verantwoordelijkheid van de Minister ten aanzien van AMC en over de mogelijkheden om de relatie tussen een bijzondere universiteit en een daarbij behorend academisch ziekenhuis binnen de WHW vorm te geven. De Minister doet in deze brief aan Partijen tevens bepaalde toezeggingen die zijn gericht op medewerking aan de uitvoering van de bovenbedoelde voornemens van Partijen. Zoals hieronder zal blijken heeft het ministerie van OCW voorts op een tweetal punten aanvullende toezeggingen van de Minister in het vooruitzicht gesteld.

2/16

---

<sup>1</sup> Artikel 1.13, tweede lid WHW.

<sup>2</sup> ref. 629580.

- (6) U heeft aan mij concept-statuten voor de op te richten Stichting VUmc overgelegd (versie dd. 25 maart 2015). In mijn weergave en beoordeling baseer ik mij op dit concept. Ik wijs er op dat afwijkingen van dit concept relevantie kunnen hebben voor de beoordeling in deze zienswijze. In geval van afwijking valt, afhankelijk van het onderdeel waarop wordt afgeweken en het belang daarvan voor de beoordeling, niet uit te sluiten dat deze zienswijze niet langer toepasselijk is.
- (7) Hieronder zal, ter nadere uiteenzetting van de voornemens van Partijen, nader worden ingegaan op:
- a) de relevante bepalingen inzake de bevoegdheden en de benoeming van de raden van toezicht en raden van bestuur van AMC en de toekomstige Stichting VUmc;
  - b) de relevante bepalingen ten aanzien van de verhouding tussen de Stichting VUmc en de Vereniging;
  - c) de relevante bepalingen van de Wet op het hoger onderwijs en wetenschappelijk onderzoek (WHW);
  - d) de brief van de Minister van OCW van 17 november 2014.

**a) Bepalingen inzake bevoegdheden en benoeming RvT's en RvB's AMC en Stichting VUmc**

Bepalingen, en toezeggingen van de Minister van OCW, ten aanzien van RvT en RvB AMC

- (8) In het reglement voor de raad van toezicht van AMC zal worden opgenomen dat AMC een raad van toezicht (hierna ook: RvT AMC) heeft bestaande uit zeven leden.
- (9) Op grond van artikel 12.10, eerste lid WHW bepaalt de Minister of de RvT AMC uit 5 of uit 7 leden zal bestaan.<sup>3</sup> De voornemens van Partijen zijn gericht op een raad van toezicht bestaande uit 7 leden. De eerder vermelde brief van de Minister van 17 november 2014 bevat niet de toezegging dat het aantal leden (thans vastgesteld op 5) op 7 zal worden vastgesteld. In het verzoek om een zienswijze geeft u aan dat de Minister dit in een nadere brief alsnog zal doen. In het navolgende ga ik daarvan uit.
- (10) Op grond van artikel 12.10, tweede lid WHW benoemt de Minister, de Raad van Toezicht gehoord, de voorzitter en de andere leden van de Raad van Toezicht en beslist eveneens over hun schorsing en ontslag.
- (11) Op grond van artikel 12.4, tweede lid WHW worden de voorzitter en de andere leden van de raad van bestuur van AMC (hierna: RvB AMC) benoemd en ontslagen door de RvT AMC.
- (12) Op grond van artikel 12.12, tweede lid WHW, behoeven het bestuursreglement, de begroting, de jaarrekening en het jaarverslag de goedkeuring dan wel de instemming van de RvT AMC.
- (13) Het reglement van de RvT AMC zal de schorsing en het ontslag van leden van de RvT AMC op zodanige wijze regelen dat er geen verschil ontstaat in samenstelling van de RvT AMC

---

<sup>3</sup> Zie ook hierna onder c).

en de raad van toezicht van Stichting VUmc (hierna: RvT Stichting VUmc).

- (14) Uit artikel 12.4, eerste lid WHW vloeit voort dat de RvB AMC uit drie leden bestaat, maar dat de Minister in bijzondere gevallen kan bepalen dat deze raad uit vier leden bestaat. De Minister heeft Partijen in de eerder vermelde brief van 17 november 2014 toegezegd te zullen toestaan dat de RvB AMC uit vier leden zal bestaan.
- (15) In het bestuursreglement van AMC zal worden opgenomen dat AMC een raad van bestuur heeft bestaande uit vier leden.
- (16) In het bestuursreglement van AMC zal worden opgenomen dat uitsluitend een persoon die lid is van de raad van bestuur van Stichting VUmc (hierna: RvB Stichting VUmc) lid kan zijn van de RvB AMC.

#### Bepalingen ten aanzien van RvT en RvB Stichting VUmc

- (17) De statuten van Stichting VUmc zullen bepalen dat Stichting VUmc een raad van toezicht zal hebben bestaande uit zeven leden, en een raad van bestuur bestaande uit vier leden (artikel 10.1 en 5.1 concept-statuten).
- (18) Krachtens de concept-statuten zal de RvB Stichting VUmc de voorafgaande goedkeuring van de RvT Stichting VUmc nodig hebben voor een groot aantal belangrijke besluiten, waaronder besluiten tot vaststelling van de begroting en van de strategische beleidsplannen, en tot het doen van investeringen die een door de RvT Stichting VUmc vast te stellen bedrag te boven gaan.
- (19) Ten aanzien van de benoeming, de schorsing en het ontslag van de leden van de RvT Stichting VUmc zullen de statuten van Stichting VUmc het volgende regelen:
- Leden van de RvT Stichting VUmc worden benoemd door de RvT Stichting VUmc.
  - De RvT Stichting VUmc maakt daartoe, met uitzondering van het hierna onder c genoemde geval, eerst een voordracht op die ter voorafgaande goedkeuring aan de Ledenraad van de Vereniging wordt voorgelegd (artikel 10.2 concept-statuten).
  - De cliëntenraad van VUmc heeft een bindend voordrachtsrecht voor de benoeming van één lid van de RvT Stichting VUmc.<sup>4</sup> De RvT Stichting VUmc kan, met een meerderheid van ten minste twee derde van de uitgebrachte stemmen, besluiten de voordracht van de cliëntenraad te verwerpen, waarna de cliëntenraad andermaal een bindende voordracht voor de vacature kan doen (artikel 10.5 concept-statuten).
  - Een (her)benoeming van een persoon tot lid van de RvT Stichting VUmc geschiedt aldus op grond van een voordracht van de RvT Stichting VUmc met voorafgaande goedkeuring van de Ledenraad van de Vereniging dan wel op grond van een voordracht door de cliëntenraad van het VUmc, evenwel onder de opschortende voorwaarde van, dan wel na, toetreding van deze persoon tot de RvT AMC (artikel 10.3 concept-statuten). In afwijking van het bovenvermelde zal de RvT Stichting VUmc een persoon benoemen tot lid van RvT Stichting VUmc als deze door de

---

<sup>4</sup> De statuten van Stichting VUmc zullen aldus beantwoorden aan artikel 7 van de Wet medezeggenschap cliënten zorginstellingen (Wmcz). Op grond van deze bepaling zullen de statuten van Stichting VUmc er in moeten voorzien dat ten minste één lid van de RvT Stichting VUmc wordt benoemd op bindende voordracht van de cliëntenraad van VUmc, tenzij de cliëntenraad geen gebruik maakt van de mogelijkheid een voordracht te doen. Artikel 7 Wmcz geldt indien de zorginstelling uit gaat van een privaatrechtelijke rechtspersoon, en is derhalve voor AMC niet van toepassing.

Minister is (her)benoemd tot lid van de RvT AMC, om de reden dat de Minister met het oog op de continuïteit van het bestuur en beheer van AMC van mening was dat in redelijkheid niet kon worden geveerd dat een vacature binnen de RvT AMC bleef bestaan.

- e. De statuten van Stichting VUmc zullen voor wat betreft schorsing en ontslag van leden van de RvT Stichting VUmc aansluiten bij de situatie bij AMC. Zo vindt schorsing of ontslag van leden van de RvT Stichting VUmc uitsluitend plaats (i) nadat het desbetreffende lid geschorst of ontslagen is als lid van de RvT AMC dan wel (ii) onder de opschortende voorwaarde van schorsing respectievelijk ontslag van het desbetreffende lid als lid van de RvT AMC (artikel 11.6 en 11.7 concept-statuten).

(20) Zoals uit het bovenstaande blijkt (zie daarvoor ook noot 4) zal één lid van de RvT Stichting VUmc moeten worden benoemd op bindende voordracht van de cliëntenraad van VUmc. Dit zal voortvloeien uit de statuten van Stichting VUmc, die daarmee zullen beantwoorden aan artikel 7 Wmcz. Voor de handhaving van de volledige personele unie in de raden van toezicht van AMC en VUmc is dan nodig dat de Minister zich, bij de uitoefening van haar bevoegdheid tot benoeming van de leden van de RvT AMC<sup>5</sup>, eventueel na het plegen van overleg, (uiteindelijk) zal richten naar de bindende voordracht van de cliëntenraad van VUmc.<sup>6</sup> De eerder vermelde brief van de Minister van 17 november 2014 bevat ter zake geen toezegging, maar in het verzoek om een zienswijze geeft u aan dat de Minister in een nadere brief alsnog een daartoe strekkende toezegging zal doen. In het navolgende ga ik daarvan uit.

(21) Ten aanzien van de (her)benoeming, schorsing of ontslag van de leden van de RvB Stichting VUmc zullen de statuten van Stichting VUmc regelen dat de leden van de RvB Stichting VUmc zullen worden benoemd, geschorst en ontslagen door de RvT Stichting VUmc (artikel 5.2 en 6.1 concept-statuten).

(22) Daarnaast zal in het bestuursreglement van Stichting VUmc worden geregeld dat uitsluitend een persoon die lid is van de RvB AMC lid kan zijn van de RvB Stichting VUmc.

#### **b) Bepalingen ten aanzien van de verhouding Stichting VUmc - Vereniging**

(23) In de statuten van Stichting VUmc zal worden opgenomen dat een besluit tot wijziging van de statuten van Stichting VUmc kan worden genomen door de RvB Stichting VUmc met voorafgaande goedkeuring van de RvT Stichting VUmc.<sup>7</sup>

(24) Daarop zal één uitzondering bestaan, namelijk wanneer sprake is van een situatie van fundamentele onenigheid tussen de RvT Stichting VUmc en de Minister inzake de benoeming van personen als lid van de RvT Stichting VUmc en RvT AMC. In dat geval kan de Ledenraad van de Vereniging een besluit nemen tot wijziging van de statuten van de Stichting VUmc. Van fundamentele onenigheid zal uitsluitend sprake zijn indien de Minister

---

<sup>5</sup> Zie punt (10) hierboven.

<sup>6</sup> In het geval waarin de cliëntenraad van de mogelijkheid om een voordracht te doen geen gebruik heeft gemaakt is dit vanzelfsprekend niet nodig.

<sup>7</sup> Artikel 21.1 concept-statuten Stichting VUmc.

ten minste vier van de zeven leden van de RvT AMC heeft benoemd zonder dat deze leden waren voorgedragen door de RvT Stichting VUmc en goedgekeurd door (de Ledenraad van) de Vereniging.<sup>8</sup>

- (25) Naast het reeds in punt (19) onder b vermelde vereiste dat voor de voordracht tot benoeming van een lid van de RvT Stichting VUmc de voorafgaande goedkeuring van de Ledenraad van de Vereniging nodig is, wordt in de statuten van Stichting VUmc ook opgenomen dat voor besluiten tot wijziging van de bepalingen in de statuten die zien op de grondslag of doelstelling van Stichting VUmc, de benoeming, herbenoeming, aftreden, schorsing of ontslag van leden van de RvT Stichting VUmc, het meerjarenplan van de Vereniging, juridische fusie, juridische splitsing en ontbinding en vereffening de voorafgaande goedkeuring van de Ledenraad van de Vereniging vereist zal zijn.<sup>9</sup>
- (26) In de statuten van Stichting VUmc zal voorts worden opgenomen dat Stichting VUmc samen met de VU behulpzaam zal zijn bij het opstellen door de Vereniging, ten minste een maal per vier jaar, van een meerjarenplan dat ziet op het vormgeven aan de interactie van VUmc, VU en de Vereniging met de samenleving en aan de voortgaande ontwikkeling van de identiteit van VUmc, VU en de Vereniging.<sup>10</sup>
- (27) Voorts zullen de statuten van Stichting VUmc een regeling kennen inzake een informatieplicht van de stichting ten behoeve van de Vereniging, opdat de Vereniging kan voldoen aan haar plicht de Minister de nodige inlichtingen te verschaffen omtrent het academisch ziekenhuis.<sup>11</sup>
- (28) Ten slotte zullen de statuten van Stichting VUmc er in voorzien dat in geval van ontstentenis van alle leden van de RvT Stichting VUmc, de Ledenraad van de Vereniging ten hoogste drie nieuwe leden van de RvT Stichting VUmc benoemt.<sup>12</sup> De artikelen 10.2 en 10.3 van de statuten moeten daarbij in acht worden genomen. Dit laatste betreft de regelingen die hierboven zijn samengevat in punt (19) onder b en d.

### **c) De Wet op het hoger onderwijs en wetenschappelijk onderzoek (WHW)**

- (29) AMC en VUmc zijn academische ziekenhuizen en als zodanig onderworpen aan de WHW. Hoofdstuk 12 van de WHW behelst bepalingen inzake het bestuur en de inrichting van de academische ziekenhuizen. Het regime voor academische ziekenhuizen bij bijzondere universiteiten (relevant voor VUmc) wijkt af van dat voor academische ziekenhuizen bij openbare universiteiten (AMC). Hoofdstuk 12 van de WHW is, met uitzondering van artikel 12.18, van toepassing op de academische ziekenhuizen bij openbare universiteiten en wat betreft de artikelen 12.2 en 12.18 op de academische ziekenhuizen bij bijzondere universiteiten.<sup>13</sup>

- (30) Met betrekking tot het AMC zijn in het kader van deze zienswijze vooral de volgende

---

<sup>8</sup> Artikel 21.1 concept-statuten Stichting VUmc.

<sup>9</sup> Artikel 21.2 concept-statuten Stichting VUmc.

<sup>10</sup> Artikel 18.1 concept-statuten Stichting VUmc.

<sup>11</sup> Zie artikel 12.18, derde lid WHW. Hierop wordt nader teruggekomen in de punten (33), (50), (56) en (61).

<sup>12</sup> Artikel 11.10 concept-statuten Stichting VUmc.

<sup>13</sup> Artikel 12.1 WHW.

- bepalingen van hoofdstuk 12 van de WHW van belang:<sup>14</sup>
- Artikel 12.4, eerste lid: De raad van bestuur bestaat uit een voorzitter en twee andere leden. In bijzondere gevallen kan de minister van OCW bepalen dat de raad van bestuur uit de voorzitter en drie andere leden bestaat;
  - Artikel 12.4, tweede lid: De voorzitter en de andere leden van het bestuur worden door de raad van toezicht benoemd en ontslagen;
  - Artikel 12.10, eerste lid: De Raad van Toezicht bestaat uit vijf of zeven leden. Het aantal leden wordt door de Minister van OCW na overleg met de Raad van Toezicht bepaald;
  - Artikel 12.10, tweede lid: De minister van OCW benoemt, de Raad van Toezicht gehoord, de voorzitter en de andere leden van de Raad van Toezicht en beslist eveneens over hun schorsing en ontslag;
  - Artikel 12.12, tweede lid: Het bestuursreglement, de begroting, de jaarrekening en het jaarverslag behoeven de goedkeuring dan wel de instemming van de Raad van Toezicht;
  - Artikel 12.13: De Raad van Toezicht is verantwoording verschuldigd aan de Minister en verstrekt de Minister de gevraagde inlichtingen betreffende zijn handelingen.
- (31) Met betrekking tot het VUmc zijn in het kader van deze zienswijze vooral de volgende bepalingen van hoofdstuk 12 van de WHW van belang:
- Artikel 12.18, eerste lid: De besturen van de rechtspersonen (...) waarvan de bijzondere universiteiten waaraan een academisch ziekenhuis is verbonden uitgaan, stellen regelen vast inzake het bestuur en de inrichting van hun academisch ziekenhuis;
  - Artikel 12.18, derde lid: De in het eerste lid bedoelde besturen geven aan de minister van OCW de nodige inlichtingen omtrent het academisch ziekenhuis.

#### **d) De brief van de Minister van OCW van 17 november 2014**

(32) Zoals reeds vermeld worden de leden van de RvT AMC op grond van de WHW door de Minister benoemd, geschorst en ontslagen. In dit verband geeft de Minister in haar brief van 17 november 2014 onder meer het volgende aan:

*“Ik heb geen bezwaar tegen een procedure voor (her)benoeming, schorsing en ontslag van leden van de Raden van Toezicht VUmc/AMC, die als volgt wordt vormgegeven.*

*Het bevoegde orgaan bij Vereniging VU of VUmc<sup>15</sup> neemt, na overleg met het AMC, een besluit tot (her)benoeming van een lid van de Raad van Toezicht VUmc onder voorbehoud van een gelijkkluidend besluit mijnerzijds met betrekking tot een lid van de Raad van Toezicht AMC. Vervolgens neem ik na ontvangst van de betreffende voordracht met inachtneming van mijn wettelijke rol en bevoegdheden al dan niet het besluit de betreffende persoon dan wel een van de voorgedragen personen tot lid van de Raad van Toezicht AMC te (her)benoemen. In plaats van een besluit tot (her)benoeming kan er ook sprake zijn van een voordracht van meer personen. Mocht ik de voordracht niet volgen, dan is daarmee ook aan VUmc zijde geen besluit tot (her)benoeming tot stand gekomen. In dat geval is het aan de bevoegde organen van AMC en VUmc te besluiten of zij een nieuwe voordracht voor benoeming aan mij voorleggen, rekening houdend met mijn eerder ingenomen standpunt. Als er op deze wijze geen benoeming tot stand komt, vindt nader op overeenstemming gericht overleg plaats.*

<sup>14</sup> Enkele van de hierna te vermelden bepalingen kwamen hierboven al aan de orde.

<sup>15</sup> Noot van ACM: in de voornemens van Partijen is de RvT Stichting VUmc dat bevoegde orgaan.

*Als het nader overleg niet alsnog tot een benoeming leidt en met het oog op de continuïteit van het bestuur en beheer van de instelling in redelijkheid niet kan worden gevegd die situatie te laten voortduren, zal ik mijn verantwoordelijkheid moeten nemen en voorzien in de benoeming van een lid van de Raad van Toezicht van AMC. Om te voorkomen dat als gevolg daarvan een verschil in samenstelling ontstaat tussen de Raden van Toezicht van VUmc en AMC, zal het bevoegde orgaan bij Vereniging VU of VUmc mij daarin dan, al dan niet voor een bepaalde termijn, volgen.*

*Indien het bevoegde orgaan (...) een besluit tot schorsing of ontslag van een lid van Raad van Toezicht VUmc neemt, geschiedt dit onder voorwaarde van een gelijklopend besluit mijnerzijds met betrekking tot de betreffende persoon als lid van de Raad van Toezicht AMC. Vervolgens neem ik het besluit de betreffende persoon als lid van de Raad van Toezicht AMC te schorsen of te ontslaan. Mocht ik met betrekking tot de Raad van Toezicht AMC een dergelijk besluit niet nemen, dan is aan de voorwaarde voor het van kracht worden van het besluit bij VUmc niet voldaan en is de betreffende persoon evenmin bij VUmc ontslagen of geschorst. Het voorgaande doet niets af aan mijn bevoegdheid om tot schorsing of ontslag van een lid van de Raad van Toezicht AMC over te gaan, zonder dat hier een vergelijkbaar besluit aan VUmc zijde aan vooraf is gegaan. Mocht dit geval zich voordoen, dan besluit het bevoegde orgaan aan VUmc zijde eveneens tot schorsing of ontslag. Het bevoegde orgaan aan VUmc zijde zal de statuten zodanig inrichten dat schorsing en ontslag kan plaatsvinden in de gevallen waarin de Minister besluit tot schorsing of ontslag aan AMC zijde.*

*Met het oog op een zorgvuldig verloop van voornoemde procedures zal steeds overleg worden gepleegd zonder dat dit afbreuk doet aan de onderscheiden verantwoordelijkheden, opdat er geen verschil in samenstelling ontstaat tussen de Raden van Toezicht van VUmc en AMC.”*

(33) Zoals hierboven onder c) vermeld bepaalt artikel 12.18, eerste lid WHW dat de besturen van de rechtspersonen waarvan de bijzondere universiteiten waaraan een academisch ziekenhuis is verbonden uitgaan, regelen vaststellen inzake het bestuur en de inrichting van hun academisch ziekenhuis. In dit verband geeft de Minister in haar brief het volgende aan:

*“Wat de relatie tussen een bijzondere universiteit en een daaraan verbonden universitair medisch centrum betreft schrijft de WHW op dit moment voor dat er één rechtspersoon is waar zowel de universiteit als het academisch ziekenhuis van uitgaat. Dit komt onder meer tot uitdrukking in artikel 12.18 van de wet. In de bijlage bij de wet waarin alle bekostigde instellingen zijn opgesomd, is dit eveneens terug te vinden. Binnen het kader van de wet past dat er een of meer afzonderlijke rechtspersonen zijn die in de praktijk de instellingen universiteit (lees: de VU) respectievelijk universitair medisch centrum (lees: het VUmc) in stand houden, zolang die instellingen maar uitgaan van een overkoepelende rechtspersoon. Ook is denkbaar dat onder de vlag van de overkoepelende rechtspersoon alleen voor het universitair medisch centrum een afzonderlijke stichting in het leven wordt geroepen. De instellingen kunnen zich gelijkwaardig tot elkaar verhouden, zonder dat de een invloed op de ander kan uitoefenen. Het is wel noodzakelijk dat de statuten van de overkoepelende rechtspersoon duidelijk maken dat de twee instellingen van hem uitgaan. Dit houdt in dat de overkoepelende rechtspersoon ervoor zorgt dat de instellingen in stand worden gehouden ter uitvoering van hun wettelijke taak zoals deze in de artikelen 1.3 en 1.4 van de WHW wordt omschreven. Wordt daaraan niet voldaan dan kan dit gevolgen hebben voor de bekostiging van de instellingen op voet van de WHW. Het zijn de instellingen zelf die hun wettelijke opdracht uitoefenen, niet de overkoepelende rechtspersoon. De WHW eist niet dat de overkoepelende rechtspersoon beslissende invloed uitoefent op de instellingen en hun beleid en daartoe binnen de instellingen bijzondere bevoegdheden kan uitoefenen. De relatie tussen de overkoepelende rechtspersoon en de beide instellingen is in die*



*zin vanuit het oogpunt van de WHW beperkt, waarbij gelet op artikel 12.18, derde lid, van de WHW, het wel het bestuur van de overkoepelende rechtspersoon is dat gehouden is mij de nodige inlichtingen omtrent het academisch ziekenhuis te geven.”*

## Beoordeling

(34) Voor de beoordeling van de aan mij voorgelegde vraag of de voorgestelde transactie kwalificeert als een concentratie van AMC en VUmc zoals bedoeld in artikel 27, eerste lid onder a Mw (fusie), zijn in dit geval een drietal aspecten van belang:

- i) de (borging van de) volledigheid en duurzaamheid van de personele unie;
- ii) de relatie tussen AMC en de Minister, en
- iii) de relatie tussen de toekomstige Stichting VUmc en de Vereniging.

### **i) De (borging van de) volledigheid en duurzaamheid van de personele unie**

(35) Willen ondernemingen een fusie in de zin van artikel 27, eerste lid onder a Mw tot stand brengen door middel van een personele unie van de bestuursorganen, dan zal de personele unie volledig en duurzaam moeten zijn, en de volledigheid en duurzaamheid zullen moeten zijn geborgd. De personele unie zal betrekking moeten hebben op de organen die bevoegd zijn ten aanzien van de beslissingen die van belang zijn voor het strategische commerciële gedrag van de onderneming.

(36) Met het vereiste dat de volledigheid en de duurzaamheid van de personele unie moeten zijn geborgd wordt bedoeld dat de relevante benoemingsbeslissingen duurzaam gebonden dienen te zijn aan regels<sup>16</sup> of bindende afspraken<sup>17</sup> die het voortbestaan van de personele unie waarborgen.<sup>18</sup>

(37) Dit gaat echter niet zo ver dat iedere mogelijkheid tot ontbinding van de concentratie zou dienen te zijn uitgesloten. Berust de concentratie op een personele unie, dan betekent dit dus dat bedoeld vereiste niet zo ver gaat dat de (volledigheid van de) personele unie nimmer kan worden doorbroken. De Geconsolideerde mededeling van de Commissie over bevoegdheidskwesties<sup>19</sup> (hierna ‘de Mededeling’) geeft bijvoorbeeld aan dat bepalingen in overeenkomsten tot oprichting van een gemeenschappelijke onderneming die worden

---

<sup>16</sup> Het zal hierbij veelal dienen te gaan om regels die deel uitmaken van de statuten van de betrokken rechtspersonen. In uitzonderingsgevallen kan het echter ook andere regels betreffen. Nu het AMC, zoals vermeld, geen privaatrechtelijke rechtspersoon is, maar haar rechtspersoonlijkheid ontleent aan de WHW, is in dit geval bijv. het bestuursreglement van AMC mede van belang.

<sup>17</sup> Deze zullen in de regel in overeenkomsten moeten zijn vastgelegd. In bepaalde gevallen kan het ook bindende toezeggingen betreffen. Dit laatste doet zich in deze casus voor in de vorm van de toezeggingen van de minister van OCW, die in dit geval mede nodig zijn om de personele unie te borgen.

<sup>18</sup> Zou men in een bepaalde situatie vaststellen dat een bepaalde benoemingsbeslissing de personele unie zou doorbreken zonder dat door die beslissing een regel of bindende afspraak is geschonden, dan is de personele unie dus klaarblijkelijk niet geborgd. Het handhaven van de personele unie zou dan berusten op de vrije wil van degene(n) die tot de benoeming bevoegd is/zijn. Een dergelijke situatie kan niet als een verandering van de ondernemingsstructuur en derhalve niet als een concentratie worden aangemerkt. Wanneer het bestaan van een personele unie slechts op intenties berust, of wanneer een personele unie niet volledig of niet duurzaam is, is niet van een concentratie, maar van een samenwerkingsverband sprake.

<sup>19</sup> PB 2008/C 95/01

opgenomen met het oog op zekere eventualiteiten, zoals het falen van de gemeenschappelijke onderneming of fundamentele onenigheid tussen de moedervenootschappen, en die kunnen leiden tot ontbinding van de gemeenschappelijke onderneming, niet in de weg hoeven te staan aan de vereiste duurzaamheid.<sup>20</sup> Het hier tot uitdrukking gebrachte uitgangspunt geldt evenzeer voor andere vormen van concentratie dan de gemeenschappelijke onderneming. Voorwaarde is wel dat de ontbindingsmogelijkheid slechts in zeer uitzonderlijke - en in beginsel door Partijen niet beoogde en niet gewenste - situaties kan worden ingeroepen.<sup>21</sup>

(38) Zoals hierboven reeds opgemerkt zal de personele unie betrekking moeten hebben op de organen die bevoegd zijn ten aanzien van de beslissingen die van belang zijn voor het strategische commerciële gedrag van de onderneming. Gezien de wettelijke regeling van hun bevoegdheden zullen de besturen van de betrokken rechtspersonen daar altijd toe behoren. In het onderhavige geval zal de volledige personele unie behalve op de besturen ook betrekking moeten hebben op de Raden van Toezicht van AMC en van de toekomstige Stichting VUmc. Bij de omschrijving van de feiten en voornemens van Partijen hierboven is in hoofdlijnen aangegeven welke bevoegdheden de RvT AMC heeft en welke bevoegdheden de RvT Stichting VUmc op basis van de voornemens van Partijen zal hebben.<sup>22</sup> Ik stel vast dat deze in beide gevallen mede betrekking hebben op de beslissingen die van belang zijn voor het strategische commerciële gedrag van de onderneming.<sup>23</sup>

(39) Vervolgens is van belang dat een volledige personele unie slechts mogelijk is als gewaarborgd is dat de relevante organen bij beide betrokken rechtspersonen eenzelfde aantal leden hebben. Daarin wordt in het onderhavige geval naar mijn oordeel afdoende voorzien door hetgeen hierboven vermeld is in de punten (8), (9), (14), (15) en (17). Daarbij ga ik er dus, zoals in punt (9) vermeld, van uit dat de Minister, zoals door u aangekondigd, zich er in een nadere brief tijdig op zal vastleggen dat het aantal leden van de RvT AMC zeven zal bedragen.

(40) Dat de RvT AMC en de RvT Stichting VUmc volledig en duurzaam uit dezelfde personen zullen bestaan acht ik in dit geval afdoende gewaarborgd door hetgeen hierboven vermeld is in de punten (13), (19) en (20), in combinatie met het gegeven dat de Minister haar medewerking aan de handhaving van de personele unie heeft toegezegd, zoals blijkt uit het vermelde in punt (32) hierboven.

(41) De Minister behoudt zich wel, voor het geval dat de continuïteit van het bestuur en beheer van het AMC dat in een bepaalde situatie zou vereisen, de mogelijkheid voor om autonoom te beslissen over de benoeming tot lid van de RvT AMC, maar voor dat geval voorzien de

---

<sup>20</sup> Mededeling pt. 103.

<sup>21</sup> Het moet dus gaan om een ontbindingsmogelijkheid die uitsluitend in zeer uitzonderlijke situaties kan worden ingeroepen en die binnen de context van hetgeen Partijen overeenkomen duidelijk herkenbaar is als 'nooduitgang'. Anders gezegd, is een wijziging in de zeggenschapsverhoudingen (te) eenvoudig terug te draaien, dan zal deze niet als duurzaam kunnen worden aangemerkt en is niet van een concentratie maar van een samenwerkingsverband sprake.

<sup>22</sup> Zie de punten (11), (12), (18) en (21) hierboven.

<sup>23</sup> De punten 65 en volgende van de Mededeling geven nader inzicht in de vraag welke typen beslissingen van belang worden geacht voor het strategische commerciële gedrag van de onderneming en hoe deze vraag moet worden beoordeeld. Hoewel geschreven met het oog op de beoordeling van gevallen van gezamenlijke zeggenschap, zijn de daarin vervatte richtlijnen evenzeer relevant wanneer deze vraag zich in een andere context voordoet.

concept-statuten van Stichting VUmc er in dat de door de Minister benoemde persoon ook tot lid van de RvT Stichting VUmc zal worden benoemd.<sup>24</sup>

(42) Slechts wanneer vier van de zeven leden van de RvT AMC door de Minister zouden zijn benoemd op de wijze zoals hierboven in punt (41) bedoeld, derhalve zonder, of met voorbijgaan aan, de voordracht van de RvT Stichting VUmc, zal de Vereniging de mogelijkheid hebben de (volledigheid van de) personele unie in de Raden van Toezicht te doorbreken doordat de Ledenraad van de Vereniging dan, zoals hierboven vermeld in punt (24), de statuten van Stichting VUmc zal kunnen wijzigen. Ik kan Partijen volgen wanneer zij deze zeer uitzonderlijke, door Partijen niet beoogde en niet gewenste, situatie kwalificeren als een situatie waarin fundamentele onenigheid bestaat. Met verwijzing naar hetgeen ik hierboven in punt (37) heb toegelicht, merk ik de bevoegdheid van de Vereniging om - uitsluitend in de bovenomschreven omstandigheden - de statuten van de Stichting VUmc te wijzigen dus aan als een mogelijkheid tot ontbinding van de concentratie, die slechts in een zeer uitzonderlijke situatie kan worden ingeroepen en die niet in de weg staat aan de duurzaamheid van de wijziging van de zeggenschap, die het gevolg is van het aangaan van de personele unie.<sup>25</sup>

(43) Dat de RvB AMC en de RvB Stichting VUmc duurzaam en volledig uit dezelfde personen zullen bestaan acht ik in dit geval afdoende gewaarborgd door hetgeen hierboven vermeld is in de punten (11), (16), (21) en (22), alsmede door het gegeven dat ik, zoals hierboven aangegeven, tevens van oordeel ben dat afdoende gewaarborgd is dat de tot benoeming van de bestuursleden bevoegde organen, de Raden van Toezicht, eveneens duurzaam en volledig uit dezelfde personen zullen bestaan.

## ii) Relatie AMC - Minister

(44) Zoals aangegeven onder c) hierboven vloeit uit de WHW voort, dat de Minister van OCW, de RvT AMC gehoord, de voorzitter en de andere leden van de RvT AMC benoemt; de Minister is eveneens degene die beslist over hun schorsing en ontslag. Ook is de RvT AMC krachtens de WHW verantwoordelijk verschuldigd aan de Minister. Hierboven is reeds vermeld dat de bevoegdheden van de RvT AMC mede betrekking hebben op de beslissingen die van belang zijn voor het strategische commerciële gedrag van de onderneming.<sup>26</sup>

(45) Dit doet de vraag rijzen of de Minister in mededingingsrechtelijke zin zeggenschap over het AMC heeft. Zou dit het geval zijn, dan zouden de voornemens van Partijen niet resulteren in een mededingingsrechtelijke fusie van AMC en VUmc, maar in de verkrijging van zeggenschap<sup>27</sup> door de Minister over het VUmc. Het vermeldde in punt (44) lijkt op het eerste gezicht een sterke aanwijzing in deze richting te vormen.

(46) Volgens u leidt het bovenstaande er niet toe dat de Minister in mededingingsrechtelijke zin

<sup>24</sup> Zie punt (19) sub d. hierboven.

<sup>25</sup> Wanneer deze 'ontbindingsmogelijkheid' zou worden gebruikt en daarmee de borging van de personele unie zou worden doorbroken, zal dit dus de concentratie beëindigen en zal op de verhoudingen tussen Partijen het kartelverbod van artikel 6 Mw weer van toepassing zijn.

<sup>26</sup> Zie punt (38).

<sup>27</sup> Of dit uitsluitende dan wel gezamenlijke zeggenschap zou betreffen zou mede afhangen van de beoordeling onder iii).

zeggenschap heeft over AMC. Volgens u geeft de WHW de Minister geen invloed op het commerciële beleid van het AMC, en volgt uit de wetsgeschiedenis dat de verantwoordelijkheid van de Minister ten aanzien van academische ziekenhuizen beperkt is tot het beleid ten aanzien van onderwijs en onderzoek, en dat de Minister niet verantwoordelijk is voor de bedrijfsvoering en exploitatie van een academisch ziekenhuis.

- (47) Inderdaad blijkt uit de Memorie van Toelichting bij de Wijziging van de Wet op het wetenschappelijk onderwijs en de Wet ziekenhuisvoorzieningen met betrekking tot de academische ziekenhuizen dat de verantwoordelijkheid van de Minister van OCW voor academische ziekenhuizen beperkt is tot het terrein van onderwijs en onderzoek:

*“De productie van de academische ziekenhuizen valt slechts te beschrijven in termen van gezondheidszorgvoorzieningen en verstrekkingen, zij het dat een belangrijk deel daarvan direct is verbonden met de onderwijs- en onderzoektaken van de medische faculteit die in de ziekenhuizen worden uitgevoerd. In regeerakkoord en beleidsnotitie is er daarom voor gekozen dat deze ziekenhuizen in de toekomst volledig deel zullen gaan uitmaken van de planvorming in de gezondheidszorg. De Minister van Onderwijs en Wetenschappen kan aan die planvorming evenwel zodanige randvoorwaarden verbinden, dat de werkplaatsfunctie van de academische ziekenhuizen voor de medische faculteit is gegarandeerd. Zijn verantwoordelijkheid is daarbij nadrukkelijk beperkt tot het beleid ten aanzien van onderwijs en onderzoek. Dit beleid krijgt primair vorm via de universiteiten, zodat zijn bemoeienis met de academische ziekenhuizen een afgeleide is. Directe bemoeienis, bij voorbeeld door het in stand houden van beoordeling door de Minister van Onderwijs en Wetenschappen van de bedrijfsvoering, zou onheldere verhoudingen en verantwoordingslijnen continueren. Aldus zou hij gedwongen worden tot uitspraken over zaken waarvoor hij planmatig of wat de besluitvorming over de bekostiging aangaat niet verantwoordelijk is.”<sup>28</sup>*

(..)

*“De directe bemoeienis van de Minister van Onderwijs en Wetenschappen met de bedrijfsvoering van de academische ziekenhuizen komt te vervallen.”<sup>29</sup>*

- (48) Op grond van de wetsgeschiedenis en mede aan de hand van door ACM met het ministerie van OCW gevoerd overleg concludeer ik dat de mogelijkheid dat de Minister via de in punt (44) bedoelde bevoegdheden beslissende invloed uitoefent op de ondernemingsactiviteiten van het ziekenhuis AMC niet aan de orde is. De Minister van OCW richt zich op de aspecten onderwijs en onderzoek.
- (49) Gelet op het voorgaande kom ik met u tot de conclusie dat de relatie tussen de Minister en AMC niet kwalificeert als een zeggenschapsrelatie in mededingingsrechtelijke zin.

### iii) Relatie Stichting VUmc – Vereniging

- (50) Zoals hierboven onder c) vermeld bepaalt artikel 12.18, eerste lid WHW dat de besturen van de rechtspersonen waarvan de bijzondere universiteiten waaraan een academisch ziekenhuis is verbonden uitgaan, regelen vaststellen inzake het bestuur en de inrichting van hun academisch ziekenhuis. Deze regels worden de ‘structuurregeling’ genoemd.<sup>30</sup> Voorts bepaalt artikel 12.18, derde lid WHW dat de in het eerste lid bedoelde besturen aan de minister van OCW de nodige inlichtingen geven omtrent het academisch ziekenhuis.

<sup>28</sup> Kamerstukken II 1988/89, 20 889, nr. 3, p. 6.

<sup>29</sup> Kamerstukken II 1988/89, 20 889, nr. 3, p. 36.

<sup>30</sup> Het kopje boven artikel 12.18 WHW luidt: ‘Structuurregeling, inlichtingenplicht, jaarverslag bijzonder academisch ziekenhuis’.

(51) U geeft aan dat de structuurregeling onder meer de bevoegdheden van de organen bepaalt, zodat deze conform het Burgerlijk Wetboek moet worden vastgelegd in de statuten. Dit betreft thans dus de statuten van de Stichting VU-VUmc, en in de door Partijen ten aanzien van het VUmc beoogde toekomstige situatie de statuten van de op te richten Stichting VUmc. In het overleg dat ACM met het ministerie van OCW heeft gevoerd, heeft het ministerie bevestigd dat de bevoegdheid van artikel 12.18, eerste lid WHW om de structuurregeling vast te stellen ten aanzien van een privaatrechtelijke rechtspersoon als de toekomstige Stichting VUmc slechts kan worden uitgeoefend in de vorm van het vaststellen van de statuten van die stichting.

(52) Aldus lijkt, althans op het eerste gezicht, uit artikel 12.18 WHW voort te vloeien dat - in de door Partijen voor de toekomst beoogde situatie - de rechtspersoon waarvan de VU uitgaat in mededingingsrechtelijke zin zeggenschap zou kunnen hebben over het VUmc. Men moet er immers van uitgaan dat degene die de statuten van een derde/rechtspersoon kan vaststellen zichzelf daarmee de mogelijkheid kan verschaffen, zo hij deze niet reeds heeft, om beslissende invloed uit te oefenen op die derde/rechtspersoon en haar activiteiten.<sup>31</sup> Er lijkt zich dus met betrekking tot de Stichting VUmc een vraag voor te doen die tot op zekere hoogte vergelijkbaar is met die ten aanzien van het AMC in punt (45) hierboven.

(53) In de voornemens van Partijen berust de bevoegdheid om de statuten van Stichting VUmc, nadat deze is opgericht, (nader) vast te stellen echter niet (meer) bij een derde. De organen van de stichting zijn daartoe dan - behoudens één uitzonderingsgeval, waarop hieronder nog nader wordt ingegaan - zelf bevoegd.<sup>32</sup> Deze constellatie is, aldus het ministerie van OCW, in overeenstemming met de WHW. In de huidige situatie gaan - in de zin van de WHW - VU en VUmc uit van de Stichting VU-VUmc, die op haar beurt uitgaat van de Vereniging. In de voor de toekomst beoogde structuur zal het VUmc in een afzonderlijke stichting worden ondergebracht en zullen VU en VUmc beide uitgaan van de Vereniging. Partijen en de Minister beschouwen de Vereniging dan als de 'overkoepelende rechtspersoon' waarvan de Minister in haar brief van 17 november 2014 spreekt.<sup>33</sup> Nadat de structuurregeling van het in een afzonderlijke stichting ondergebrachte VUmc in aanvang in overeenstemming met artikel 12.18, eerste lid WHW is vastgesteld, vereist de WHW niet dat de rechtspersoon waarvan de VU uitgaat bevoegd blijft deze te wijzigen c.q. nader vast te stellen, aldus het ministerie van OCW.<sup>34</sup> Zoals ook door de Minister in haar brief aangegeven<sup>35</sup> acht OCW het daarbij wel noodzakelijk dat de statuten van de Vereniging duidelijk maken dat de twee instellingen VU en VUmc van haar uitgaan. Daarin lijken de statuten van de Vereniging te voorzien.<sup>36</sup>

(54) Gelet op het bovenstaande concludeer ik dat de voornemens van Partijen met zich brengen dat de taak om regels vast te stellen als bedoeld in artikel 12.18, eerste lid WHW na

---

<sup>31</sup> Zie ook artikel 26 Mw.

<sup>32</sup> Zie punt (23) hierboven.

<sup>33</sup> Zie punt (33) hierboven.

<sup>34</sup> Ook de huidige Stichting VU-Vumc gaat in de zin van de WHW uit van de Vereniging, aldus het ministerie van OCW. Ook bij deze stichting zijn sinds 2012 de eigen organen bevoegd tot wijziging van de statuten. Het ministerie heeft in dit verband nog nader toegelicht dat het de Vereniging, mede gelet op de door artikel 23 van de Grondwet gegarandeerde vrijheid van onderwijs, en in het bijzonder de vrijheid van inrichting, vrij staat de taak om regels inzake het bestuur en de inrichting vast te stellen over te laten aan de Stichting VU-VUmc, resp. de toekomstige Stichting VUmc.

<sup>35</sup> Zie punt (33) hierboven.

<sup>36</sup> Zie [http://www.vu-vereniging.nl/nl/Images/Statuten\\_VU\\_vereniging\\_tcm182-394045.pdf](http://www.vu-vereniging.nl/nl/Images/Statuten_VU_vereniging_tcm182-394045.pdf)

oprichting bij de Stichting VUmc zelf komt te berusten. Volgens de uitleg van het ministerie van OCW is het in de omstandigheden van dit geval in overeenstemming met de WHW dat de rechtspersoon waarvan de VU uitgaat deze taak en bevoegdheid vooralsnog niet meer zal kunnen uitoefenen. Ik meen me naar deze uitleg te moeten richten. Daarom concludeer ik dat artikel 12.18, eerste lid WHW, gelet op de voornemens van Partijen, in dit geval niet tot eventueel gevolg heeft dat een derde zeggenschap over Stichting VUmc zal hebben.

- (55) Zoals hierboven in punt (24) vermeld zal de (Ledenraad van de) Vereniging wel de statuten van Stichting VUmc kunnen wijzigen wanneer sprake is van een situatie van fundamentele onenigheid tussen de RvT Stichting VUmc en de Minister inzake de benoeming van personen als lid van de RvT Stichting VUmc en RvT AMC. Van fundamentele onenigheid zal enkel sprake zijn indien de Minister ten minste vier van de zeven leden van de RvT AMC heeft benoemd zonder dat deze leden waren voorgedragen door de RvT Stichting VUmc en goedgekeurd door (de Ledenraad van) de Vereniging. Zoals hierboven vermeld in punt (42) merk ik deze bevoegdheid aan als een mogelijkheid tot ontbinding van de concentratie, die slechts in een zeer uitzonderlijke situatie kan worden ingeroepen. Deze bevoegdheid staat, zoals reeds vastgesteld, niet in de weg aan de duurzaamheid van de personele unie en kan evenmin worden aangemerkt als een bevoegdheid die in mededingingsrechtelijke zin zeggenschap zou opleveren.
- (56) De relatie tussen de Vereniging en de toekomstige Stichting VUmc wordt voor het overige bepaald door de volgende elementen:
- a. voordrachten voor benoeming tot lid van de RvT Stichting VUmc behoeven in beginsel de goedkeuring van de Ledenraad van de Vereniging (punt (19) onder b hierboven);
  - b. besluiten tot wijziging van bepalingen in de statuten die zien op de grondslag of doelstelling van Stichting VUmc, de benoeming, herbenoeming, aftreden, schorsing of ontslag van leden van de RvT Stichting VUmc, het meerjarenplan van de Vereniging, juridische fusie, juridische splitsing en ontbinding en vereffening behoeven de voorafgaande goedkeuring van de Ledenraad van de Vereniging (punt (25) hierboven);
  - c. in de statuten van Stichting VUmc zal worden opgenomen dat Stichting VUmc samen met de VU behulpzaam zal zijn bij het opstellen door de Vereniging, ten minste een maal per vier jaar, van een meerjarenplan dat ziet op het vormgeven aan de interactie van VUmc, VU en de Vereniging met de samenleving en aan de voortgaande ontwikkeling van de identiteit van VUmc, VU en de Vereniging (punt (26) hierboven);
  - d. de statuten van Stichting VUmc zullen een regeling kennen inzake een informatieplicht van de stichting ten behoeve van de Vereniging, opdat de Vereniging kan voldoen aan haar plicht de Minister de nodige inlichtingen te verschaffen omtrent het academisch ziekenhuis (punt (27) hierboven);
  - e. de statuten van Stichting VUmc zullen er in voorzien dat in geval van ontstentenis van alle leden van de RvT Stichting VUmc, de Ledenraad van de Vereniging ten hoogste drie nieuwe leden van de RvT Stichting VUmc benoemt (punt (28) hierboven).
- (57) De rechten en bevoegdheden van de Vereniging jegens de Stichting VUmc als hierboven samengevat geven de Vereniging beperkte mogelijkheden om invloed uit te oefenen op de Stichting VUmc. Deze zijn echter niet zodanig dat gesproken kan worden van de

mogelijkheid om een beslissende invloed uit te oefenen op de activiteiten van de Stichting.<sup>37</sup>

- (58) Ten aanzien van de in punt (56) onder a hierboven bedoelde bevoegdheid van de Vereniging neem ik daarbij het volgende in aanmerking. De Vereniging zal niet de bevoegdheid hebben om de leden van de RvT Stichting VUmc en/of van de RvB Stichting VUmc te benoemen, te schorsen of te ontslaan. Ook zal de Vereniging niet de bevoegdheid hebben daarvoor een (al dan niet bindende) voordracht te doen. De invloed van de Vereniging op de samenstelling van de organen van Stichting VUmc is beperkt tot de bevoegdheid een voordracht van de RvT VUmc voor de benoeming van een lid van de RvT Stichting VUmc goed- of af te keuren. Deze bevoegdheid is bovendien niet absoluut, want wanneer de Minister in het in punt (32) omschreven geval autonoom overgaat tot benoeming van een lid van de RvT AMC kan aan de door de Vereniging goedgekeurde voordracht worden voorbijgegaan.
- (59) Ook de in punt (56) onder b hierboven weergegeven goedkeuringsbevoegdheid van de Vereniging ten aanzien van bepaalde wijzigingen van de statuten van Stichting VUmc verschaft de Vereniging naar mijn oordeel niet de mogelijkheid een beslissende invloed op de activiteiten van de Stichting uit te oefenen, hetgeen overigens ook niet de strekking is van het voorbehouden van deze bevoegdheden aan de Vereniging. De onderwerpen ten aanzien waarvan de Vereniging een statutenwijziging zal kunnen blokkeren hebben slechts in beperkte mate relevantie voor het strategische commerciële gedrag van het door de Stichting te exploiteren ziekenhuis. De bepalingen inzake de benoeming, de schorsing en het ontslag van de leden van de RvT Stichting VUmc springen in dit verband nog het meest in het oog.<sup>38</sup> De onderhavige blokkerende bevoegdheid van de Vereniging geeft haar echter geen mogelijkheid haar invloed op de samenstelling van de RvT Stichting VUmc groter te maken dan zij zal zijn op grond van het vermelde in punt (56) onder a hierboven. Zoals aangegeven in punt (58) ontleent de Vereniging aan die beperkte bevoegdheid naar mijn oordeel geen zeggenschap in mededingingsrechtelijke zin.
- (60) Het in punt (56) onder c hierboven bedoelde meerjarenplan betreft niet het meerjarenplan van de Stichting, maar dat van de Vereniging. Het heeft geen betrekking op de activiteiten van het VUmc, maar ziet op het vormgeven aan de interactie van de Vereniging, VU en VUmc met de samenleving en aan de voortgaande ontwikkeling van de identiteit van VUmc, VU en de Vereniging.
- (61) Ten aanzien van de statutaire informatieplicht zoals bedoeld in punt (56) onder d hierboven neem ik in aanmerking dat deze beperkt is tot aangelegenheden die het onderwijs en onderzoek betreffen. Dit ligt voor de hand in het licht van het vermelde in punt (48); ook heeft het ministerie van OCW dit nog uitdrukkelijk aan ACM bevestigd. Dit, en meer in het algemeen het bovenstaande, sluit aan bij de visie van de Minister waar zij aangaf dat de WHW niet eist dat de overkoepelende rechtspersoon beslissende invloed uitoefent op de instellingen en hun beleid en daartoe binnen de instellingen bijzondere bevoegdheden kan uitoefenen.<sup>39</sup>
- (62) Ook de bevoegdheid van de Ledenraad van de Vereniging om in geval van ontstentenis van alle leden van de RvT Stichting VUmc ten hoogste drie nieuwe leden van de RvT Stichting VUmc te benoemen (punt (56) onder e) leidt niet tot zeggenschap van de

<sup>37</sup> Zie artikel 26 Mw.

<sup>38</sup> Zie voor het relevante beoordelingskader noot 23.

<sup>39</sup> Zie punt (33).

Vereniging over Stichting VUmc. Ontstentenis van alle leden van de RvT Stichting VUmc lijkt een zeer uitzonderlijk en onwaarschijnlijk geval; bovendien blijven de artikelen 10.2 en 10.3 van de statuten<sup>40</sup> van toepassing. De bevoegdheid van de Ledenraad is ook hier niet absoluut, want ook in dit geval kan de Minister autonoom overgaan tot benoeming.

(63) De overige elementen die bepalend zijn voor de relatie tussen de Vereniging en de toekomstige Stichting VUmc, als samengevat in punt (56) hierboven, verschaffen dus naar mijn oordeel zowel afzonderlijk als tezamen de Vereniging niet de mogelijkheid een beslissende invloed op de activiteiten van Stichting VUmc uit te oefenen.

(64) De voornemens van Partijen leiden er dus naar mijn oordeel niet toe dat de Vereniging in mededingingsrechtelijke zin zeggenschap zou hebben over Stichting VUmc.

### Conclusie

Afgaande op de door u overgelegde informatie, kom ik, zoals hierboven uiteengezet, tot de conclusie dat de voorgenomen transactie is aan te merken als een concentratie in de zin van artikel 27, eerste lid onder a van de Mededingingswet (fusie) van AMC en VUmc. Dit met inachtneming van de uit deze brief blijvende randvoorwaarden.

Ik wijs u erop dat de hier geschetste zienswijze een informeel karakter heeft. De zienswijze bindt de Autoriteit Consument en Markt niet en het staat haar te allen tijde vrij anders te oordelen. Daarnaast laat deze zienswijze onverlet dat andere nationale dan wel Europese wetgeving op de onderhavige situatie van toepassing kan zijn, en derhalve mogelijk een of meer andere instanties (eveneens) bevoegd kunnen zijn. Deze andere instanties zijn evenmin aan deze zienswijze gebonden en kunnen anders oordelen.

Hoogachtend,

Autoriteit Consument en Markt  
namens deze,

w.g.

drs. J.G.J. Keetelaar  
Directeur Telecom, Vervoer en Post

---

<sup>40</sup> Hierboven samengevat in punt (19) onder b en d.