

BESLUIT

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

Nummer: 372 / Hermans - Maxis

1. Op 8 april 1998 heeft de directeur-generaal van de Nederlandse mededingingsautoriteit een melding ontvangen waarin is medegedeeld dat de onderneming Hermans Groep B.V. het voornemen heeft zeggenschap in de zin van artikel 27, onder b, van de Mededingingswet te verwerven in Maxis C.V. Van de melding is mededeling gedaan in Staatscourant 71 van 15 april 1998. Naar aanleiding van de mededeling in de Staatscourant zijn geen zienswijzen van derden naar voren gebracht.

I. DE PARTIJEN

2. Hermans Groep B.V. (Hermans) is een besloten vennootschap naar Nederlands recht. Hermans is een 100% dochteronderneming van Tengelmann Holding B.V. (Tengelmann) die op haar beurt een 100% dochteronderneming is van de Duitse onderneming Tengelmann Warenhandels-gesellschaft o.H.G.

3. Tengelmann exploiteert in Nederland supermarktketens onder de formulenames "A&P" en "Grosmarkt", stationswinkels onder de formulenaam "MasteR", alsmede een keten van slijterijen onder de formulenaam "Cheers". Daarnaast is zij via diverse dochterondernemingen actief in de assurantiebemiddeling (met name voor de eigen organisatie) en het beheer van onroerend goed.

4. Maxis C.V. is een commanditaire vennootschap naar Nederlands recht waarin Maxis Beheer B.V. enig beherend vennoot is en Trefcenter B.V. (onderdeel van Metro Makro N.V) en A&P Holding B.V. (een dochteronderneming van Tengelmann) de commanditaire vennoten zijn. De aandelen van Maxis Beheer B.V. zijn voor 50% in handen van Trefhold Holding B.V. (onderdeel van Metro Makro N.V.) en voor de andere 50% in handen van A&P Holding B.V.

5. Maxis C.V. exploiteert een vijftal grote supermarkten met een uitgebreid non-food-assortiment (hypermarkten) in Nederland.

II. DE GEMELDE OPERATIE

6. De gemelde operatie betreft het volgende:

- Trefhold Holding B.V. draagt haar aandelen in Maxis Beheer B.V. over aan A&P Holding B.V. ;
- Trefhold Holding B.V. draagt er zorg voor dat de door haar aangewezen leden van de raad van toezicht van Maxis Beheer B.V. hun functie neerleggen;
- Trefcenter B.V. draagt haar 50% commanditaire belang in Maxis C.V. over aan A&P Holding B.V.

III. TOEPASSELIJKHEID VAN HET CONCENTRATIETOEZICHT

7. Voorafgaand aan de operatie was er sprake van gezamenlijke

zeggenschap door Tengelmann (via A&P Holding B.V.) en Metro Makro N.V. (via Trefhold Holding B.V. en Trefcenter B.V.) over Maxis C.V. De gemelde operatie leidt ertoe dat Tengelmann via A&P Holding B.V. uitsluitende zeggenschap verwerft over Maxis Beheer B.V. en daarmee over Maxis C.V.

8. De verwerving van uitsluitende zeggenschap vertegenwoordigt, in vergelijking met de bestaande gezamenlijke zeggenschap, een verandering in de aard van de beslissende invloed die Tengelmann kan uitoefenen op de activiteiten van Maxis C.V. en houdt een duurzame verandering in de structuur van beide ondernemingen in. De voorgenomen operatie is derhalve een concentratie in de zin van artikel 27, onder b, van de Mededingingswet.

9. Uit de bij de melding ter beschikking gestelde omzetgegevens blijkt dat de gemelde concentratie binnen het toepassingsbereik van de Mededingingswet valt.

IV. BEOORDELING

A. Relevante markten

10. Partijen zijn beiden actief in de detailhandel in dagelijkse consumptiegoederen. Zij stellen dat binnen de detailhandel in dagelijkse consumptiegoederen de volgende segmenten zijn te onderscheiden: a) kleine gespecialiseerde winkels, b) kleine buurtwinkels, c) middelgrote en grote supermarkten (supermarkten en hypermarkten) en d) discountwinkels. Partijen zijn van mening dat een nader onderscheid tussen supermarkten en hypermarkten, gelet op de marktaandelen van de betrokken ondernemingen, niet relevant is voor de beoordeling van de effecten van de concentratie. Zij stellen dat de relevante productmarkt de detailhandel in dagelijkse consumptiegoederen in middelgrote en grote supermarkten betreft en dat zowel de A&P- en Grosmarkt-formules van Tengelmann als de Maxis-hypermarkten actief zijn op deze markt.

11. Partijen stellen dat vanuit het perspectief van de winkelende klant er sprake is van een geografisch lokale markt, bepaald door het "catchment area", oftewel het gebied waarbinnen een verkooppunt voor de consument binnen een beperkte tijd bereikbaar is. De grootte van een "catchment area" hangt af van de grootte van de winkels, de commerciële infrastructuur, het netwerk van winkels, de infrastructuur van het vervoer, de kwaliteit daarvan, de bevolkingsdichtheid en de mobiliteit. Zij stellen echter ook dat het vrijwel onmogelijk is om alle mogelijke marktsituaties die een functie zijn van de verdeling van de bevolking en de winkels exact te definiëren. Mede gezien het feit dat belangrijke beslissingen met betrekking tot openingstijden, marketing en prijzen niet op lokaal maar op landelijk niveau worden genomen stellen partijen dat de effecten van de concentratie op landelijk niveau dienen te worden beoordeeld.

12. In het onderhavige geval kan een precieze afbakening van de relevante product- en geografische markt achterwege blijven, aangezien de voorgenomen concentratie, ongeacht de marktafbakening, niet tot het ontstaan of de versterking van een economische machtspositie leidt (zie punten 13 en 14).

B. Gevolgen van de concentratie

13. De concentratie leidt er toe dat de gezamenlijke zeggenschap van Metro Makro N.V. en Tengelmann over Maxis C.V. wordt beëindigd en dat Tengelmann uitsluitende zeggenschap over Maxis C.V. verwerft. Hoewel de concentratie de beslissende invloed van Tengelmann op Maxis C.V. versterkt, leidt de transactie, ongeacht de marktafbakening, niet tot een

optelling van marktaandeelen, omdat Tengelmann reeds (gezamenlijke) zeggenschap had over Maxis C.V. en derhalve het marktaandeel van Maxis C.V. nu al tot de portefeuille van Tengelmann moet worden gerekend. Uitgaande van een markt voor middelgrote en grote supermarkten in Nederland zou het marktaandeel van Tengelmann (inclusief Maxis C.V.) maximaal [.....%] bedragen. Daarmee zou Tengelmann na grote concurrenten zoals Ahold, De Boer Unigro, Vendex en Dirk van den Broek een bescheiden positie op de markt innemen.

14. Gelet op het voorgaande zal door de concentratie geen machtspositie ontstaan, die tot gevolg heeft dat de daadwerkelijke mededinging op de Nederlandse markt of een deel daarvan op significante wijze wordt belemmerd.

V. NEVENRESTRICTIES

15. Partijen hebben het standpunt ingenomen dat het concurrentiebeding in artikel 5.1.4. van de overeenkomst die aan de concentratie ten grondslag ligt, rechtstreeks verbonden is aan de concentratie en noodzakelijk is voor de verwezenlijking van de concentratie.

16. Bedoeld concurrentiebeding houdt in dat het Trefcenter B.V. en Trefhold Holding B.V. voor een periode van 2 jaar na totstandbrenging van de concentratie niet is toegestaan activiteiten met betrekking tot hypermarkten in Nederland te ontplooiën, waarbij de restrictie beperkt blijft tot gevallen waarbij Trefcenter B.V. en Trefhold Holding B.V. een "substantiële invloed" over zulke activiteiten zouden uitoefenen.

17. Met partijen kan worden aangenomen dat Tengelmann tot op zekere hoogte beschermd dient te worden tegen concurrerend handelen van aan de verkoopzijde van de gemelde operatie betrokken partijen en het concurrentiebeding derhalve rechtstreeks verband houdt met en noodzakelijk is voor de verwezenlijking van de concentratie. De termijn is beperkt tot 2 jaar en het geografische toepassingsgebied en de activiteiten waarop het concurrentiebeding betrekking heeft zijn niet ruimer gedefinieerd dan het werkgebied en de bedrijfsactiviteiten van Maxis C.V. Het concurrentiebeding gaat derhalve niet verder dan wat redelijkerwijs nodig kan worden geacht voor de verwezenlijking van de concentratie.

VI. CONCLUSIE

18. Na onderzoek van deze melding, is de directeur-generaal 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.

19. 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 15 tot en met 17 is de directeur-generaal van oordeel dat, voorzover het concurrentiebeding een overeenkomst is als bedoeld in artikel 6 van de Mededingingswet, ingevolge artikel 10 van de Mededingingswet, artikel 6 van de Mededingingswet niet geldt voor deze overeenkomst.

Datum: 27 april 1998

(w.g.) A.W. Kist

directeur-generaal van de Nederlandse mededingingsautoriteit

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.

[terug](#)

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