



Besluit

Besluit van de Autoriteit Consument en Markt als bedoeld in artikel 40, eerste lid van de Mededingingswet

Ons kenmerk : ACM/UIT/607734
Zaaknummer : ACM/23/186594
Datum : 3 november 2023

Verzoek

- Op 1 november 2023 heeft de Autoriteit Consument en Markt (hierna: ACM) een melding ontvangen van een voorgenomen concentratie in de zin van artikel 34 van de Mededingingswet (hierna: Mw). Hierin is medegedeeld dat Kwakwa Holding B.V. (hierna: Kwakwa) voornemens is uitsluitende zeggenschap te verkrijgen, in de zin van artikel 27, eerste lid, onder b, van de Mw, over de activa van Staples Nederland B.V. (hierna: Staples). Op gelijke datum hebben Kwakwa en Staples (hierna: Partijen) een verzoek tot ontheffing als bedoeld in artikel 40, eerste lid, van de Mw ingediend.

Argumenten Partijen

- Staples is op 17 oktober 2023 in staat van faillissement verklaard.¹ Met de curatoren is overeenstemming bereikt over de koop en verkoop van de activa en de voortzetting van de activiteiten van Staples door Kwakwa.
- Partijen baseren hun verzoek op de grote onzekerheid die momenteel heerst over het kunnen voortzetten van de nog lopende activiteiten van Staples. Het in acht nemen van de wachtperiode van artikel 34 Mw zou ten gevolge hebben dat de termijn waarbinnen de resterende klanten zullen beslissen over het voortzetten van hun samenwerking met Staples wordt overschreden en dat zij deze samenwerking daarom zouden beëindigen.
- De weken voorafgaand aan het faillissement van Staples was de inkoop door Staples al zodanig dat de onderneming op 'halve kracht' draaide en klanten niet volledig konden worden beleverd. Doordat de beleving door Staples voorafgaand aan het faillissement al niet volledig was, kochten klanten kantoorartikelen in bij concurrenten van Staples. Dat proces is de afgelopen weken versneld. Partijen geven dan ook aan dat de curatoren de onderneming die zij aantreffen niet meer kunnen voortzetten gedurende het faillissement. Dit zorgt voor een onomkeerbare waardevermindering.
- Wanneer de voortzetting van de onderneming van Staples op zeer korte termijn niet mogelijk blijkt, zijn de overgebleven activiteiten te beperkt. Dat betekent dat Kwakwa geen kansen zal zien werknemers een nieuwe betrekking aan te bieden. Voor behoud van personeel is Kwakwa voornemens om van de ongeveer 170 fte omstreeks 100-120 fte een nieuwe baan aan te bieden per 1 november 2023 (onder voorwaarde verkrijging goedkeuring, dan wel ontheffing van de ACM).

Beoordeling verzoek

¹ <https://insolventies.rechtspraak.nl/#!/details/16.mne.23.415.F.1300.1.23>

6. Artikel 40, eerste lid, van de Mw geeft de ACM de mogelijkheid op verzoek van degene die een melding heeft gedaan, ontheffing te verlenen van het in artikel 34 van de Mw gestelde verbod indien daarvoor gewichtige redenen aanwezig zijn. Van gewichtige redenen is sprake indien door het in acht nemen van de verplichte wachtperiode onherstelbare schade wordt toegebracht aan een voorgenomen concentratie.²
7. Uit recente documentatie blijkt dat verschillende grote zakelijke klanten van Staples hun leveringsovereenkomst hebben beëindigd als gevolg van het faillissement van Staples. Daarnaast blijkt dat verschillende zakelijke klanten van Staples aan Staples een termijn hebben gesteld op grond van artikel 37 van de Faillissementswet om de verplichtingen uit hun leveringsovereenkomsten vooralsnog na te komen. Dit is een voorwaarde om later mogelijkwerijs de overeenkomst met Staples te ontbinden, indien nakoming uitblijft.
8. Met het oog op leveringszekerheid zoeken (voormalige) klanten van Staples een andere leverancier van kantoorartikelen. Uit de documentatie blijkt ook dat klanten hun orders al onderbrengen bij concurrenten. Partijen hebben aannemelijk gemaakt dat op basis van de looptijd van dergelijke leveringsovereenkomsten, en de eenvoudige verlenging daarvan, het onwaarschijnlijk is dat deze klanten zich op korte termijn weer zullen verbinden aan Staples.
9. Gelet op het betoog van Partijen en de door hen overgelegde documentatie is het aannemelijk dat in dit specifieke geval en onder deze bijzondere omstandigheden onherstelbare schade zal optreden aan de over te nemen onderneming indien de wachtperiode in acht moet worden genomen alvorens de concentratie tot stand te brengen.
10. Mocht in de onderhavige zaak blijken dat de concentratie uiteindelijk op mededingingsbezwaren zal stuiten, laat het verlenen van deze ontheffing onverlet dat de concentratie alsdan geheel of gedeeltelijk ongedaan zou moeten worden gemaakt (art. 40, derde lid, van de Mw).

Conclusie

11. Gelet op het bovenstaande concludeert de ACM dat door het in acht nemen van de verplichte wachtperiode onherstelbare schade aan de onderneming en de voorgenomen concentratie wordt toegebracht, waardoor sprake is van gewichtige redenen in de zin van artikel 40 van de Mw. Het verzoek tot ontheffing wordt daarom toegewezen.

Den Haag,
3 november 2023

Autoriteit Consument en Markt,
namens deze:

mr. T.M. Snoep
Bestuursvoorzitter

Als u belanghebbende bent, kunt u bezwaar maken tegen dit besluit. Stuur uw gemotiveerde bezwaarschrift naar de Autoriteit Consument en Markt, Directie Juridische Zaken, postbus 16326, 2500 BH Den Haag. Dit moet u doen binnen zes weken na de dag waarop dit besluit bekend is gemaakt. In uw bezwaarschrift kunt

² Zoals bedoeld in de Memorie van Toelichting bij het voorstel van de Mededingingswet (Kamerstukken II, 1995-98, 24707, nr. 3, blz. 78).

u de Autoriteit Consument en Markt verzoeken in te stemmen met rechtstreeks beroep bij de bestuursrechter.