



## Besluit

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

Ons kenmerk : ACM/UIT/606148  
Zaaknummer : ACM/23/186073  
Datum : 6 oktober 2023

#### Verzoek

1. Op 5 oktober 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 Mutares SE & Co. KGaA (hierna: Mutares) via Mutares Holding Netherlands-01 B.V. voornemens is zeggenschap te verkrijgen, in de zin van artikel 27, eerste lid, onder b, van de Mededingingswet, over de activa van Industrial Construction Systems Coöperatief U.A. (hierna: Byldis). Op gelijke datum hebben Mutares SE en Byldis (hierna: partijen) een verzoek tot ontheffing als bedoeld in artikel 40, eerste lid, van de Mw ingediend.

#### Argumenten partijen

2. Byldis is op 15 september 2023 in staat van faillissement verklaard.<sup>1</sup> Met de curator is overeenstemming bereikt over de koop en verkoop van de activa en de voortzetting van de activiteiten van Byldis door Mutares.
3. Partijen baseren hun verzoek op het feit dat er op dit moment zeer grote onzekerheid heerst over lopende bouwprojecten van Byldis. Het in acht nemen van de wachtperiode van artikel 34 Mw zou ten gevolge hebben dat de termijn waarbinnen de opdrachtgevers dienen te beslissen over eventuele alternatieven overschreden zou worden en dat zij opdrachten terug zouden trekken.
4. Partijen wijzen ook op de dreiging van het vertrek van personeel dat betrokken is bij de bouwprojecten van Byldis. Voor behoud van het personeel is Mutares van plan hen uiterlijk 8 oktober 2023 contracten aan te bieden, maar is hier juridisch gezien niet toe in staat als de transactie nog niet tot stand is gekomen.
5. Partijen geven aan dat als het werknemersbestand (grotendeels) verloren gaat, verschillende projecten niet afgemaakt kunnen worden. Als er enkele grote projecten geen doorgang meer vinden, omdat afnemers niet langer meer kunnen wachten, zal het klantenbestand verloren gaan. Hierdoor zullen de toekomstige geldstromen opdrogen en zullen werknemers elders een functie aanvaarden. Daarom hebben volgens partijen beide voornoemde punten met elkaar te maken. Dit zorgt voor een onomkeerbare waardevermindering. Door nog langer te wachten komt hierdoor het voortbestaan van het nieuwe Byldis direct in gevaar.

#### Beoordeling verzoek

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 Mededingingswet gestelde verbod indien daarvoor gewichtige redenen aanwezig zijn. Van gewichtige redenen is sprake indien

<sup>1</sup> <https://insolventies.rechtspraak.nl/#!/details/01.obr.23.245.F.1306.1.23>

door het in acht nemen van de verplichte wachtperiode onherstelbare schade wordt toegebracht aan een voorgenomen concentratie.<sup>2</sup>

7. Uit recente documentatie blijkt dat verschillende afnemers van Byldis aan Byldis een termijn hebben gesteld op grond van artikel 37 van de Faillissementswet. Dit is een voorwaarde om later mogelijkerwijs de overeenkomst met Byldis te ontbinden. **[VERTROUWELIJK]**. Partijen hebben aannemelijk gemaakt dat als Mutares de voorgenomen transactie niet op zeer korte termijn kan verrichten de stilstand van de lopende bouwprojecten en het terugtrekken van opdrachtgevers zullen leiden tot onherstelbare schade.
8. Ook blijkt uit documentatie dat er onrust onder het personeel heerst.
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 concentratie 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 Mededingingswet).

## 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 Mededingingswet. Het verzoek tot ontheffing wordt daarom toegewezen.

Den Haag,  
6 oktober 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 u de Autoriteit Consument en Markt verzoeken in te stemmen met rechtstreeks beroep bij de bestuursrechter.*

---

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