

VOORSTEL VOOR EEN GOEDKEURINGSBESLUIT ONDER VOORWAARDEN

16 DECEMBER 2021

IN ZAAK ACM/21/053545

INZAKE PLUS-COOP

1 INLEIDING

1. In het kader van de Voorgenomen Transactie tussen Plus en Coop is op 6 september 2021 een Melding gedaan bij de ACM. Partijen zijn beiden actief in de Nederlandse supermarktsector. Plus exploiteert de formule PLUS en Coop exploiteert de formule COOP.

2. De ACM heeft naar aanleiding van haar initiële analyse van de lokale markten in de eerste fase geconcludeerd dat er mogelijk mededingingsproblemen ontstaan als gevolg van de Voorgenomen Transactie. In haar voorlopig oordeel voorziet de ACM voor de volgende gebieden een mogelijk mededingingsprobleem ontstaan als gevolg van de Voorgenomen Transactie:

Woonplaatsen

1. Harmelen
2. Hollandscheveld
3. Rolde
4. Ruurlo
5. Stolwijk
6. Terborg
7. Wehl

ISO-10 gebieden

8. Harskamp-Wekerom-Otterlo
9. Uddel
10. Ravenstein

Waddeneiland

11. Vlieland

Overlap <500 m² VVO supermarkten

12. Nieuwpoort

3. Naar aanleiding van deze constatering verbinden Partijen zich ertoe om de geconstateerde mogelijke mededingingsproblemen weg te nemen door toezeggingen om een winkel van één van Partijen in het betreffende gebied af te stoten. Daarbij geldt dat de af te stoten winkels aantrekkelijk zijn voor andere (concurrerende) supermarktpartijen qua functie voor het marktgebied, omzet, locatie en oppervlakte. Alle mogelijke mededingingsbezorgdheden worden met onderstaande remedies weggenomen.

4. Partijen zullen in de onderstaande 12 lokale markten de hieronder genoemde winkels van Plus dan wel Coop afstoten.

Winkel	Adres	VVO (m²)	Eigendom vastgoed
<i>Woonplaatsgebieden</i>			
Harmelen			
Plus – ondernemer	Kerkweg 7-11, Harmelen	916	Deels Plus, deels derde ¹
Hollandscheveld			
Plus – ondernemer	Het Hoekje 11, Hollandscheveld	855	Plus
Rolde			
Plus – ondernemer	Grolloerstraat 5, Rolde	885	Ondernemer
Ruurlo			
Coop – filiaal	Leeuwerikstraat 2, Ruurlo	1.500	Derde partij (huur)
Stolwijk			
Plus – filiaal	Populierenlaan 5, Stolwijk	722	Plus
Terborg			
Coop – filiaal	Gasthuisstraat 2, Terborg	1.125	Derde partij (huur)
Wehl			
Coop – ondernemer	Kon. Wilhelminaplein 6, Wehl	520	Derde partij (huur)
<i>ISO-10 gebieden</i>			
Harskamp-Wekerom-Otterlo			
Coop – ondernemer	Edeseweg 118, Wekerom	800	Derde partij (huur)
Uddel			
Coop – ondernemer	Harderwijkerweg 26, Uddel	600	Ondernemer
Ravenstein			
Coop – filiaal	Schaafdries 2, Ravenstein	1.165	Derde partij (huur)
Nieuwpoort			
Coop – filiaal	Margrietstraat 1, Groot-Ammers	1.150	Derde partij (huur)
<i>Waddeneiland</i>			
Vlieland			
Coop – ondernemer	Dorpsstraat 108, Oost-Vlieland	400	Coop

5. De remedies zijn eenvoudig uitvoerbaar maar kennen verschillende tijdspaden voor de praktische uitvoering van de afstoting afhankelijk van de situatie. Partijen verbinden zich derhalve aan de volgende termijnen:
- i) Voor locaties waar [vertrouwelijk] van Partijen gevestigd is, verbinden Partijen zich er toe binnen [vertrouwelijk] na de datum van het goedkeuringsbesluit van de ACM de betreffende winkel te hebben overgedragen aan een onafhankelijke Koper.
 - ii) Voor locaties [vertrouwelijk] verbinden Partijen zich er toe binnen [vertrouwelijk] na de datum van het goedkeuringsbesluit van de ACM de betreffende winkel te hebben overgedragen aan een onafhankelijke Koper.

[...]

¹ [vertrouwelijk]

A. DEFINITIES

ACM: Autoriteit Consument & Markt

Coop: Coop Nederland U.A.

Koper: door de ACM goedgekeurde supermarktpartij (hetzij als franchisegever hetzij als eigen filiaal)

Melding: de concentratiemelding van Partijen bij de ACM d.d. 6 september 2021

Partijen: Plus en Coop gezamenlijk

Plus: Ondernemerscoöperatie De Sperwer U.A.

Spar: Spar Holding B.V.

Voorgenomen Transactie: De voorgenomen fusie tussen Ondernemerscoöperatie De Sperwer U.A en Coop Nederland U.A.

VVO: Verkoopvloeroppervlak

B. VERBINTENISSEN

Verbintenissen

80. Partijen verbinden zich om binnen een zo kort mogelijke termijn, doch uiterlijk binnen [vertrouwelijk] na het besluit van de ACM de af te stoten winkels van Plus gevestigd te Stolwijk en van Coop gevestigd te Ruurlo, Terborg, Groot-Ammers en Ravenstein aan één of meer onafhankelijke Koper(s) over te dragen. Na overdracht zullen alle onderlinge banden met de betreffende supermarkten zijn verbroken. Specifiek ten aanzien van het vastgoed waarin de betreffende supermarkten zijn gevestigd, zal gelden dat Partijen geen eigendom zullen hebben, niet als verhuurder zullen optreden en direct noch indirect invloed zullen hebben op de huurcondities. (**Verbintenis B.1.**)
81. Partijen verbinden zich om binnen een zo kort mogelijke termijn, doch uiterlijk binnen [vertrouwelijk] na het besluit van de ACM de betrokken franchiseovereenkomst van de af te stoten winkels van Plus gevestigd te Harmelen, Hollandscheveld en Rolde en van Coop gevestigd te Wehl, Wekerom, Uddel en Vlieland aan één of meer onafhankelijke Koper(s) over te dragen. Na overdracht zullen alle onderlinge banden met de betreffende supermarkten zijn verbroken. Specifiek ten aanzien van het vastgoed waarin de betreffende supermarkten zijn gevestigd, zal gelden dat Partijen geen eigendom zullen hebben, niet als verhuurder zullen optreden en direct noch indirect invloed zullen hebben op de huurcondities. (**Verbintenis B.2.**)

Voorafgaandelijke goedkeuring ACM

82. Partijen zullen slechts tot overdracht van de af te stoten supermarkten overgaan nadat de ACM de voorgestelde Koper, de koopovereenkomst en andere overeenkomsten met deze Koper voorafgaand schriftelijk heeft goedgekeurd. De koopovereenkomst zal erin voorzien dat de Koper en eventuele opvolgende kopers de betrokken supermarkt niet zonder voorafgaande schriftelijke goedkeuring van de ACM binnen een periode van 1 jaar na de overdracht van de winkel door Partijen doorverkoopt.
83. Partijen zullen, zonder voorafgaande schriftelijke toestemming van de ACM, gedurende 10 jaar na het besluit van de ACM in onderhavige zaak direct noch indirect enig economisch belang in, noch enige invloed op, de af te stoten supermarkten verwerven of enige franchiseovereenkomst aangaan ten aanzien van de af te stoten supermarkten

Instandhouding concurrentievermogen af te stoten supermarkten

84. In het kader van de beheerregeling dient onderscheid te worden gemaakt tussen (i) de winkels die worden geëxploiteerd door een ondernemer (franchisenemer) en (ii) de winkels die worden geëxploiteerd als filiaal.
85. Ten aanzien van de winkel die worden geëxploiteerd door een ondernemer (franchisenemer) verbinden Partijen zich, voor zover dat in hun invloedssfeer ligt, om tijdens de interim-periode (van het moment van het ACM besluit tot aan de daadwerkelijke afstoting):
- a) De dienstverlening voort te zetten. Dit betreft onder meer de advisering ter zake van bedrijfseconomische, organisatorische en commerciële aangelegenheden die zich bij de bedrijfsuitoefening kunnen voordoen;
 - b) Niets te doen of nalaten en geen enkele ontwikkeling te (doen) voortzetten of te gedogen, die de uitvoering van de remedie of de exploitatie door de Koper(s) zou kunnen bemoeilijken of belemmeren of de waarde van de over te dragen supermarkt nadelig zou kunnen beïnvloeden;
 - c) Voor zover dat redelijkerwijs tot de taak van Partijen behoort en zij daartoe redelijkerwijs in staat zijn, de vaste activa, de knowhow, de commerciële informatie die vertrouwelijk is of aan intellectuele eigendomsrechten is onderworpen, de klantenbestanden en de technische en commerciële bekwaamheid van de werknemers in stand te houden; en
 - d) Voor zover dat redelijkerwijs tot de taak van Partijen behoort en zij daartoe redelijkerwijs in staat zijn, er voor te zorgen dat alle relevante beheers- en administratieve functies worden ingevuld, dat er voldoende kapitaal en krediet is (voor zover dit bedrijfseconomisch verantwoord is), dat het bestaande investeringsniveau op peil wordt gehouden, dat de bestaande service- en kwaliteitsniveaus worden behouden, dat er voor zover mogelijk actief beleid wordt gevoerd om het bestaande personeel te behouden en dat aan alle andere voorwaarden is voldaan die nodig zijn om optimaal te kunnen blijven concurreren.

86. Ten aanzien van de winkel die worden geëxploiteerd als filiaal verbinden Partijen zich, voor zover dat in hun invloedssfeer ligt, om tijdens de interim-periode (van het moment van het ACM besluit tot aan de daadwerkelijke afstoting):
- a) Niets te doen of nalaten en geen enkele ontwikkeling te (doen) voortzetten of te gedogen, die de uitvoering van de overdracht of de exploitatie door de Koper(s) zou kunnen bemoeilijken of belemmeren of de waarde van de over te dragen supermarkt nadelig zou kunnen beïnvloeden;
 - b) De vaste activa, de knowhow, de commerciële informatie die vertrouwelijk is of aan intellectuele eigendomsrechten is onderworpen, de klantenbestanden en de technische en commerciële bekwaamheid van de werknemers in stand te houden;
 - c) Er voor te zorgen dat alle relevante beheers- en administratieve functies worden ingevuld, dat er voldoende kapitaal en krediet is (voor zover dit bedrijfseconomisch verantwoord is), dat het bestaande investeringsniveau op peil wordt gehouden en de gedurende de interim-periode noodzakelijke investeringen zullen worden gedaan zodat de business kan blijven functioneren, dat de bestaande service- en kwaliteitsniveaus worden behouden, dat er actief beleid wordt gevoerd om het bestaande personeel te behouden en dat aan alle andere voorwaarden is voldaan die nodig zijn om optimaal te kunnen blijven concurreren;
 - d) Het rapporteren door de filiaalmanager² van de af te stoten winkel (mede) aan een daarvoor aangestelde specifieke persoon (manager) aangesteld door de monitoring trustee (zoals hieronder gedefinieerd) die actief toezicht houdt op dat de waarde van de af te stoten winkel zoveel mogelijk behouden blijft.³ De manager zal als taak hebben, onder toezicht van de monitoring trustee, de belangen van de af te stoten winkels veilig te stellen en te waarborgen dat de af te stoten winkels levensvatbaar en concurrentieel blijven.⁴
 - e) De manager zal tijdens de interim-periode waarborgen dat de af te stoten winkel zo veel mogelijk los staat van Partijen en ervoor zorgen dat het personeel van de af te stoten winkel uitsluitend noodzakelijke invloed heeft in enige andere activiteiten van Partijen en vice versa; en
 - f) alle noodzakelijke maatregelen te treffen om te zorgen dat de informatie die Partijen tijdens de interim-periode uitwisselen inzake bedrijfsvertrouwelijke gegevens, knowhow en/of andere commerciële informatie betreffende de af te stoten winkel beperkt blijft tot een kleine groep (waaronder de nieuwe directie en de directeuren Vastgoed Plus en Vastgoed Coop) en uitsluitend wordt uitgewisseld voor zover noodzakelijk, met uitzondering van de informatie die zij nodig hebben om te voldoen aan hun wettelijke verplichtingen, voor het goed beheer van de bedrijfsvoering en voor

² Filialen worden geleid door een filiaalmanager. Deze manager heeft vele verantwoordelijkheden en moet – naast een specifieke opleiding – beschikken over een goede kennis van het functioneren en het goed laten draaien van de specifieke winkel, het winkelpersoneel dat werkzaam is in deze winkel, en de specifieke en/of dagdagelijkse uitdagingen die bestaan bij het leiden van een supermarktwinkel. In veel gevallen zijn filiaalmanagers gestart als winkelmedewerker en doorgegroeid tot filiaalmanagers dankzij (bij)scholing en werkervaring.

³ De benoeming van de manager zal slechts na voorafgaande schriftelijke goedkeuring van de ACM geschieden.

⁴ Het aanstellen van een 'hold separate manager' in de zin van de Richtsnoeren Remedies 2007, randnr. 52 zou de concurrentiepositie en de waarde van de af te stoten filialen schaden omdat het desintegreren uit de keten de winkel op ernstige achterstand zou brengen ten opzichte van de overige Plus/Coop winkels en concurrenten. [vertrouwelijk]. Het is niet mogelijk om een hold separate manager hiertussen te schuiven zonder de levensvatbaarheid en het concurrentievermogen van de winkel te schaden.

de voorbereiding van de afstoting van de filialen.⁵

87. Partijen zullen er zorg voor dragen, voor zover dat in hun invloedssfeer ligt, dat de betreffende supermarkten hun bedrijfsvoering op normale wijze zullen kunnen blijven voortzetten en in overeenstemming met de contractuele verplichtingen die reeds op Plus dan wel Coop rust op basis van de bestaande overeenkomsten met de desbetreffende supermarkten en in overeenstemming met de normale gang van zaken in het verleden. Op die manier wordt de levensvatbaarheid, de verkoopbaarheid en het concurrentievermogen gewaarborgd.

C. RAPPORTAGE EN MONITORING

Monitoring trustee

88. Partijen zullen er voor zorg dragen dat binnen drie weken na het besluit van de ACM een monitoring trustee in de zin van de Richtsnoeren Remedies 2007 van de ACM wordt benoemd voor de periode tot en met de overdracht van alle betrokken supermarkten aan één of meerdere Koper(s) en totdat de ACM décharge heeft verleend.
89. De trustee zal toezien op de levensvatbaarheid, het concurrentievermogen en de overdraagbaarheid van alle genoemde supermarkten en de belangen van de af te stoten supermarkten zo goed mogelijk behartigen. Tijdens de interim-periode zal de trustee toezien op de volledige nakoming van de verplichting van Partijen om de af te stoten winkels als onafhankelijke, levensvatbare, verkoopbare en concurrerende winkels in stand te houden. Tevens zal de trustee toezicht houden op de voortgang van het afstotingsproces, in het bijzonder de inspanningen van Partijen om één of meerdere geschikte Koper(s) te vinden, en controleren of de remedievoorwaarden door Partijen worden nageleefd. In dit kader zal de trustee maandelijks aan de ACM rapporteren, inclusief een eindrapportage. De trustee zal de ACM onverwijld schriftelijk op de hoogte stellen indien de uitvoering van de remedies niet goed of niet conform de geldende voorwaarden plaatsvindt, of indien iets dergelijks dreigt.
90. Partijen verbinden zich om de trustee te voorzien van informatie met betrekking tot de bedrijfsvoering van de betreffende supermarkten voor zover dit noodzakelijk is en redelijkerwijs vereist kan worden voor het toezicht op de levensvatbaarheid, het concurrentievermogen en de overdraagbaarheid van de betreffende winkels en met inachtneming van het feit dat sommige van deze winkels worden geëxploiteerd door een zelfstandige franchiseondernemer. De trustee heeft voorts de mogelijkheid om personeel van Partijen in te schakelen.
91. De benoeming van de trustee zal na voorafgaande schriftelijke goedkeuring van de ACM geschieden. Partijen zullen de trustee vervolgens binnen een week na de goedkeuring van

⁵ Ook hier geldt dat enige informatie-uitwisseling noodzakelijk dan wel onvermijdelijk is om de af te stoten winkel operationeel te houden, zoals *inter alia* informatie inzake prijzen en promoties, informatie betreffende bestellingen en centrale kassa systemen.

de trustee door de ACM benoemen. De opdracht aan de trustee heeft tevens de voorafgaande schriftelijke goedkeuring van de ACM. De trustee zal over de voor de uitoefening van zijn taak benodigde expertise en vakbekwaamheid beschikken⁶ en onafhankelijk zijn van Partijen. De trustee zal geen strijdige belangen hebben. Partijen zullen de ACM alle relevante gegevens verstrekken die benodigd zijn om te beoordelen of de trustee voldoet aan de voorwaarden. De kosten van alle diensten die de trustee in de uitoefening van zijn taken verricht, zijn voor rekening van Partijen en de vergoedingsregeling zal geen afbreuk doen aan de onafhankelijkheid of de effectiviteit van de trustee bij het vervullen van zijn opdracht. De trustee kan alleen met toestemming van de ACM van zijn verantwoordelijkheid worden ontheven. Indien de trustee tekortschiet in de vervulling van zijn taken ten behoeve van de ACM, is de ACM zelfstandig bevoegd de trustee van die taken te ontheffen en kan de ACM Partijen verplichten een nieuwe trustee voor te dragen.

Verkooptrustee

92. Indien Partijen er binnen [vertrouwelijk] na het besluit van de ACM niet in slagen één of meerdere onafhankelijke Koper(s) te vinden voor de af te stoten supermarkten, dan zal binnen een week na afloop van deze termijn aan een onafhankelijke verkooptrustee een door de ACM voorafgaand schriftelijk goedgekeurde onherroepelijke opdracht en volmacht worden gegeven om namens Partijen de dan nog te verkopen supermarkten alsnog aan één of meerdere onafhankelijke Koper(s) over te dragen binnen een termijn van [vertrouwelijk]. De verkooptrustee zal slechts tot overdracht van de af te stoten supermarkten overgaan nadat de ACM de voorgestelde Koper, de koopovereenkomst en andere overeenkomsten met deze Koper voorafgaand schriftelijk heeft goedgekeurd. De verkooptrustee zal de volmacht krijgen om de betrokken supermarkten tegen elke prijs te verkopen, bijvoorbeeld door middel van een veiling. De ACM heeft de bevoegdheid te verlangen dat deze verkooptrustee een ander is dan de eerder genoemde monitoring trustee.
93. De benoeming van een onafhankelijke verkooptrustee zal slechts na voorafgaande schriftelijke goedkeuring van de ACM geschieden. Partijen zullen de ACM alle relevante gegevens verstrekken die benodigd zijn om te beoordelen of de verkooptrustee voldoet aan de voorwaarden. De kosten van alle diensten die de trustee in de uitoefening van zijn taken verricht, zijn voor rekening van Partijen en de vergoedingsregeling zal geen afbreuk doen aan de onafhankelijkheid of de effectiviteit van de trustee bij het vervullen van zijn opdracht. De verkooptrustee zal tweewekelijks aan de ACM rapporteren over de voortgang, inclusief een eindrapportage. De trustee kan alleen met toestemming van de ACM van zijn verantwoordelijkheid worden ontheven. Indien de trustee tekortschiet in de vervulling van zijn taken ten behoeve van de ACM, is de ACM zelfstandig bevoegd de trustee van die taken te ontheffen en kan de ACM Partijen verplichten een nieuwe trustee voor te dragen.

⁶ De trustee zal een te goeder naam en faam bekend staande deskundige zijn en beschikken over ruime accounting expertise en industriekennis en ruime ervaring te hebben op het gebied van business-, informatie- en personeelsmanagement.

D. DUUR EN HERZIENING

94. Deze verbintenissen worden aangegaan voor de periodes zoals vermeld onder paragraaf B en C. Indien de verkooptrustee er niet in slaagt om de nog te verkopen supermarkten alsnog aan één of meerdere onafhankelijke Koper(s) over te dragen binnen de onder paragraaf C genoemde termijn, dan zal de verkooptrustee niet van zijn verplichtingen worden ontslagen. Daarvoor is toestemming van de ACM vereist en die zal pas worden gegeven als in alle probleemgebieden het mededingingsprobleem wordt opgelost. Dit kan betekenen dat Partijen een alternatieve remedie aan moeten zullen bieden die geschikt is om het mededingingsprobleem op te lossen.
95. Partijen hebben het recht om een gemotiveerd verzoek aan de ACM te doen om over te gaan tot wijziging, herziening of opheffing van de verbintenissen indien de gesignaleerde mededingingsproblemen zich bij wijziging of opheffing niet meer zullen voordoen als gevolg van een wijziging van de marktomstandigheden.

E. INWERKINGTREDING

96. Deze verbintenissen worden van toepassing onmiddellijk na het nemen van het besluit door de ACM.