

# BESLUIT

Besluit van de Autoriteit Consument en Markt in de zin van artikel 40 Mededingingswet

**Kenmerk:** ACM/DM/2016/200360\_OV  
**Zaaknummer:** 16.0066.23 Ziengs - Scapino

## I. VERZOEK

1. Op 19 januari 2016 heeft de Autoriteit Consument en Markt (hierna: ACM) een melding ontvangen van een voorgenomen concentratie in de zin van artikel 34 van de Mededingingswet. Hierin is medegedeeld dat Zire B.V., onderdeel van de Ziengs Groep (hierna: Ziengs) voornemens is zeggenschap te verkrijgen, in de zin van artikel 27, eerste lid, onder b, van de Mededingingswet, over activa van Scapino B.V. (hierna: Scapino). Deze activa bestaan uit de inventaris van de winkels, voorraden, merknamen en klantenbestanden. Op gelijke datum heeft Ziengs een verzoek tot ontheffing als bedoeld in artikel 40, eerste lid, van de Mededingingswet ingediend.

## II. ARGUMENTEN PARTIJEN

2. Op 30 december 2015 heeft de Rechtbank Limburg Macintosh Retail Group N.V. failliet verklaard. Begin januari 2016 heeft de Rechtbank Limburg surséance van betaling verleend aan diverse vennootschappen die onderdeel uitmaken van Macintosh Retail Group N.V. Scapino is een van die vennootschappen. Op 8 januari 2016 heeft diezelfde rechtbank Scapino failliet verklaard.
3. Scapino is actief op het gebied van de verkoop van schoenen en kleding. Zij doet dit via circa 200 winkels die verspreid zijn over heel Nederland. Daarnaast exploiteert zij een webwinkel. Ziengs beoogt met de transactie een doorstart van een (gedeelte) van de onderneming van Scapino. Ziengs baseert het verzoek tot ontheffing onder meer op onderstaande argumenten.
4. De nieuwe collecties voor de zomer en het voorjaar moeten worden besteld. Er staan containers met artikelen klaar in China. Leveranciers weigeren deze te verschepen, omdat zij niet er zeker van zijn dat zij betaald zullen krijgen. Daarnaast nemen de bestaande voorraden van de winkels snel af. Dat leidt ertoe dat klanten naar alternatieven gaan zoeken en niet meer naar Scapino gaan. Hierdoor verdamppt goodwill.
5. Verhuurders hebben inmiddels de huurovereenkomsten van verschillende winkels al opgezegd. Hoe langer wordt gewacht, des te meer essentiële winkels verloren zullen gaan. Daarmee verdampft goodwill en heeft de overname, volgens Ziengs, geen zin meer.

6. De personeelsleden van Scapino zijn op 12 januari 2016 ontslagen. Het personeel verkeert in grote onzekerheid en is al op zoek naar een andere baan. Met name filiaalmanagers zullen als eerste een andere baan vinden. Voor het voortbestaan van de winkels is noodzakelijk dat zij snel een nieuw dienstverband aangeboden krijgen.

### III. BEOORDELING VERZOEK

7. Artikel 40, eerste lid, van de Mededingingswet geeft 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 door het in acht nemen van de verplichte wachtperiode aan een voorgenomen concentratie onherstelbare schade wordt toegebracht, zoals bedoeld in de Memorie van Toelichting bij het wetsvoorstel Mededingingswet (Kamerstukken II, 1995-96, 24707, nr. 3, blz. 78).
8. ACM heeft de argumenten van Ziengs en Scapino en de door hen overgelegde documentatie onderzocht. Ziengs en Scapino hebben aannemelijk gemaakt dat het voor het voortbestaan van de winkels van Scapino noodzakelijk is dat de collectie voor het voorjaar en de zomer zo snel mogelijk geleverd wordt. De containers met de bestelde voorraad staan klaar voor verscheping in China. Met het transport is geruime tijd gemoeid, terwijl leveranciers pas tot verscheping zullen overgaan als betaling is ontvangen. Koper en de banken die koper financiering bieden, zullen daarvoor echter pas geld beschikbaar stellen als de overname is geëffectueerd en het geld niet in de failliete boedel valt.
9. Ziengs heeft aannemelijk gemaakt dat de actuele voorraad van de veel verkochte artikelen sterk terugloopt. Als gevolg van het faillissement kunnen deze voorraden niet worden aangevuld. De toekomstwaarde van een winkel wordt aangetast als gedurende enige tijd juist courante artikelen niet aanwezig zijn en de klant wordt teleurgesteld.
10. Met name de omstandigheden in de twee voorgaande alinea's maken naar het oordeel van ACM dat er in dit specifieke geval een substantieel risico bestaat voor de instandhouding van de onderneming, indien de wachtperiode van artikel 34 Mededingingswet in acht moet worden genomen. Uitstel van de transactie en van uitvoering daarvan zou leiden tot onomkeerbare waardevermindering van de onderneming en daarmee tot onherstelbare schade aan de voorgenomen concentratie. Er bestaan derhalve gewichtige redenen om ontheffing te verlenen.
11. 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).

#### IV. BESLUIT

7. ACM wijst het verzoek tot ontheffing toe.

Datum: 19 januari 2016

Autoriteit Consument en Markt,

namens deze:

w.g.

Mr. C.A. Fonteijn

Bestuursvoorzitter

*Tegen dit besluit kan degene, wiens belang rechtstreeks bij dit besluit is betrokken, binnen zes weken na bekendmaking van dit besluit een gemotiveerd bezwaarschrift indienen bij ACM, Directie Juridische Zaken, Postbus 16326, 2500 BH, 's-Gravenhage.*