

Raad voor de Mededinging.

Beslissing van 24 juni 1994, nr. 94-C/C-22

In zake:

Incentive AB vennootschap naar Zweeds recht met maatschappelijke zetel te Stockholm, Hamngatan 2, P.O. Box 7373.

en

Investment AB Cardo, vennootschap naar Zweeds recht met maatschappelijke zetel te Malmö, Roskildevägen 1B, Box 486.

Gezien de aangemelde concentratie door Incentive AB op 27 mei 1994 ingediend bij de Dienst voor de Mededinging;

Gezien het dossier en het met redenen omkleed verslag van de Dienst voor de Mededinging, medegedeeld aan de Raad voor de Mededinging op 13 juni 1994:

Gezien de oproeping van 13 juni 1994 voor de zitting van 24 juni 1994;

Gehoord het verslag van de heer Johan Isselée, verslaggever van de Dienst voor de Mededinging;

Gehoord in hun uiteenzetting Mevr. Marleen Van Kerckhove en de heer Philippe Jadoul, raadslieden van de aanmeldende partij;

Incentive AB is een op de beurs genoteerde vennootschap naar Zweeds recht.

Het betreft een industriële groep wiens belangrijkste activiteiten zich situeren op het vlak van het vervoer, milieuverwerking van materialen, verwerkingsindustrie, beeldtechnologie, energie en nog andere industriële sectoren. Incentive AB bezit bovendien aanzienlijke participaties in een aantal grote vennootschappen welke genoteerd zijn op de beurs van Stockholm.

Investment AB Cardo is eveneens een op de beurs genoteerde vennootschap naar Zweeds recht. Het betreft een investerings- en industriële holdingvennootschap met internationaal geörienteerde industriële activiteiten op het gebied van o.a. industriële deuren, pompen, remsystemen voor spoorvoertuigen en medische technologie.

Investment AB Cardo bezit eveneens nog participaties in een groot aantal andere ondernemingen.

Incentive AB en Investment AB Cardo zijn dan ook ondernemingen in de zin van art. 1, a van de wet van 5 augustus 1991 tot bescherming van de economische mededinging.

De aangemelde operatie betreft een aanbod tot aankoop van de effecten van Investment AB Cardo, op 20 mei 1994 door Incentive AB openbaar gemaakt. Op het ogenblik van openbaarmaking had Incentive AB reeds 44,8% van de effecten van Investment AB Cardo in haar bezit.

Daar waar Incentive AB derhalve nog geen meerderheid had van de effecten van Investment AB Cardo strekt het aanbod ertoe de volledige controle over laatstgenoemde vennootschap te verwerven.

De concentratie heeft dan ook betrekking op de gehele groep Investment AB Cardo.

Het aanbod blijft geldig tot 10 juni 1994, met het recht voor Incentive AB om deze periode eenzijdig te verlengen.

Aan dit aanbod zijn twee voorwaarden verbonden namelijk:

- enerzijds dat Incentive AB erin slaagt 90% van de effecten van Investment AB Cardo te verwerven;
- en anderzijds dat het aanbod niet onmogelijk wordt gemaakt of in belangrijke mate wordt gehinderd door wetgeving of beslissingen genomen door overheidsinstanties in Zweden of in het buitenland.

Ten slotte mag elke aanvaarding van het aanbod worden ingetrokken tot op het ogenblik waarop Incentive AB aankondigt meer dan 90% van de effecten te hebben verworven.

Eveneens moet worden vermeld dat het openbaar bod tot aankoop de steun heeft van de Raad van Bestuur van Investment AB Cardo, mits aan bepaalde voorwaarden wordt voldaan.

De aangemelde operatie is dan ook een concentratie in de zin van art. 9, §1, b van de wet van 5 augustus 1991 tot bescherming van de economische mededinging.

Het aanbod tot aankoop van de effecten van Investment AB Cardo door Incentive AB werd openbaar gemaakt op 20 mei 1994. De concentratie werd bij de Dienst voor de Mededinging aangemeld op 27 mei 1994.

Aldus is deze aanmelding, overeenkomstig art. 12, §1 van de wet van 5 augustus 1991 tot bescherming van de economische mededinging, tijdig gebeurd.

De aanmelding geschiedde door Incentive AB, de partij die de aangemelde concentratie wil verwezenlijken, zoals voorzien in §2, van art. 12 van laatstgenoemde wet.

Er is dan ook voldaan aan de door artikel 12 van de wet van 5 augustus 1991 tot bescherming van de economische mededinging gestelde voorwaarden.

De aanmelding door Incentive AB geschiedde evenwel onder voorbehoud van haar rechten, vermits zij de mening is toegedaan dat onderhavige concentratie buiten het toepassingsgebied van de wet van 5 augustus 1991 tot bescherming van de economische mededinging valt.

De Dienst voor de Mededinging stelt echter dat laatstgenoemde wet wel degelijk van toepassing is.

Opdat een concentratie binnen het toepassingsgebied van de wet van 5 augustus 1991 zou vallen, is overeenkomstig artikel 11, §1 van deze wet vereist dat:

1. de bij de concentratie betrokken ondernemingen een omzet van 1 miljard Belgische frank realiseren;
2. de betrokken ondernemingen samen meer dan 20% van de betrokken markt controleren.

Het blijkt uit de bundel en het staat buiten betwisting dat de omzeldrempel is bereikt.

De betwisting betreft de vraag wat juist met "betrokken markt" wordt bedoeld.

Volgens de Dienst voor de Mededinging zijn alle markten waarop Investment AB Cardo in België een marktaandeel van 20% of meer heeft, betrokken markten waarop de partijen meer dan 20% controleren in de zin van art. 11, §1 van de wet van 5 augustus 1991 tot bescherming van de economische mededinging vermits in casu de betrokken partijen, na de operatie, een viertal produktenmarkten met meer dan 20% marktaandeel op de Belgische markt verwerven, ook al gebeurt dit onder de vorm van een operatie: 0% (Incentive AB) + > 20% (Investment AB Cardo).

Daartegenover is volgens de aanmeldende partij Incentive AB een definitie die de betrokken markt beperkt tot markten waar de betrokken ondernemingen horizontale of verticale relaties hebben zowel juridisch als economisch correct.

Vermits er geen markten zijn waar Incentive AB en Investment AB Cardo in een horizontale of verticale relatie zouden komen te staan met elkaar en waarvoor zij samen of afzonderlijk een marktaandeel hebben van meer dan 20% in België, valt, volgens de aanmeldende partij Incentive AB, onderhavige concentratie buiten het toepassingsgebied van de wet.

In haar beslissing dd. 6 december 1993 nr. 93-C/C-22 in zake Johnson & Johnson / LVMH Moët Hennesy Louis Vuitton (Belgisch Staatsblad dd. 5 januari 1994, blz. 184-185) stelde de Raad voor de Mededinging reeds:

"...dat om het toepassingsgebied van de bepalingen inzake concentraties te bepalen, rekening dient te worden gehouden met de produktenmarkt in België waarop de concentratie zich voordoet of waarop zij rechtstreeks van invloed kan zijn.

Dit is met name het geval wanneer de partijen bedrijfsactiviteiten uitoefenen in dezelfde produktenmarkt (horizontale relatie) of wanneer één der partijen bedrijfsactiviteiten uitoefent in een produktenmarkt die in de bedrijfskolom een voorafgaande of volgende markt is van een produktenmarkt waarin de andere partijen actief zijn (vertikale relatie)".

Uit de gegevens waarover de Raad voor de Mededinging beschikt blijkt dat de aanmeldende partij, Incentive AB, die een openbaar bod tot aankoop van de effecten van Investment AB Cardo uitgebracht heeft, noch in België, noch elders, op de produktenmarkten, waarop laatstgenoemde vennootschap aanwezig is met een marktaandeel van 20% of meer op de Belgische markt, zelf aanwezig is.

Evenmin is gebleken dat Incentive AB en Investment AB Cardo activiteiten ontwikkelen op produktmarkten die zich tegenover elkaar in een verticale relatie bevinden.

Aldus valt de aangemelde concentratie niet onder het toepassingsgebied van de wet van 5 augustus 1991 tot bescherming van de economische mededinging.

OM DEZE REDENEN,

De Raad voor de Mededinging,
Op basis van de voorhanden zijnde gegevens,
Gelet op art. 33, §2, 2, a;

Stelt vast dat de aangemelde concentratie niet onder het toepassingsgebied van de wet van 5 augustus 1991 tot bescherming van de economische mededinging valt.

Aldus uitgesproken bij beslissing dd. 24 juni 1994,
door de Kamer van de Raad voor de Mededinging, samengesteld uit:
Marc Huyghe, Voorzitter van de Kamer; Sabine Gadeyne, Paul Eeckman en Ludo Cuyvers, leden.