

## De Voorzitter van de Belgische Mededingingsautoriteit

### Beslissing BMA-2024-CC-09 van 29 februari 2024 in toepassing van artikel IV.10 §6 van het Wetboek van economisch recht ingevoegd door de wet van 2 mei 2019

(Niet-vertrouwelijke versie)

---

#### CoMarkt NV / Retail Partners Colruyt Group NV / Colim NV – Match NV / Profi NV

#### **I. Context**

1. Op 2 februari 2024 hebben CoMarkt NV, Retail Partners Colruyt Group NV en Colim NV, (“Verzoekers” of “Kopers”), alle drie behorend tot de Colruyt groep, bij de Auditeur-generaal van de Belgische Mededingingsautoriteit (“BMA”) een formele aanmelding ingediend van de door hen voorgenomen verwerving van uitsluitende zeggenschap over 57 supermarkten en één winkelpand (“Doelondernemingen”). Match NV en Profi NV zijn de Verkopers van deze Doelondernemingen. De aanmelding draagt het dossiernummer MEDE-C-23/0036.

2. De aangemelde transactie bestaat uit:

- (a) een “asset deal” met als doel de handelsfondsen te verwerven en alle andere nodige vermogensbestanddelen van 57 supermarkten (inclusief 7 winkels waarvoor de Verkopers een franchise hebben verleend). Voor 6 van de 57 winkels zijn Verkopers eveneens eigenaar van de winkelpanden die ook aan één van de Kopers worden verkocht;
- (b) een overname van de eigendom over één winkelpand.

3. Het eerste overleg tussen Verkopers en Kopers (“Partijen”) en het Auditoraat van de BMA dateert van begin oktober 2023. In zijn Verslag van 28 februari 2024 (“Verslag”) vat de Auditeur samen wat de strategische beweegredenen van Partijen waren. [VERTROUWELIJK].

4. Verzoekers hebben dit in hun formele aanmelding van de Transactie verder toegelicht (Aanmelding, sectie 1.1.5). Voor Colruyt past de transactie in een strategisch plan om te blijven groeien en heeft de aangemelde transactie betrekking op winkelpunten die geografisch complementair zijn aan haar bestaand winkelnetwerk (Aanmelding, §§ 8-9). Anderzijds hebben de

Verkopers, die behoren tot de groep Louis Delhaize NV, moeten vaststellen dat het [VERTROUWELIJK]. Zij hebben al heel wat winkels moeten sluiten maar hebben nu toch een koper gevonden voor 57 winkels (Aanmelding, §§ 14-16).

5. In hun verzoek tot gedeeltelijke ontheffing van het uitvoeringsverbod van 23 februari 2024 komen Verzoekers nog even op deze strategische motieven terug (Verzoek, §§ 5-16).

## **II. Verzoek tot gedeeltelijke ontheffing van het uitvoeringsverbod**

6. Bij verzoekschrift van 23 februari 2024 hebben Verzoekers de Voorzitter van de Belgische Mededingingsautoriteit gevraagd om hen krachtens artikel IV.10 § 6 WER een gedeeltelijke ontheffing te verlenen van het in artikel IV.10 § 4 WER neergelegde uitvoeringsverbod betreffende de door hen aangemelde transactie. Zij vragen, meer in het bijzonder, om voorafgaand aan het goedkeuringsbesluit van het Mededingingscollege de voorgenomen asset deal al te kunnen uitvoeren voor 52 van de 57 winkels die deel uitmaken van de transactie. Bijlage 2 van hun Verzoek bevat de lijst van die winkels, met vermelding van hun locatie.

7. Verzoekers verwijzen naar de vaste beschikkingspraktijk van de BMA waaruit blijkt dat een ontheffingsverzoek kan verleend worden wanneer (i) het hoogdringend is om (bepaalde) uitvoeringshandelingen te stellen teneinde de continuïteit van de Doelondernemingen te vrijwaren, en (ii) het niet waarschijnlijk is dat de concentratie een significante belemmering van de daadwerkelijke mededinging tot gevolg zal hebben (Verzoek, § 17). Zij leggen vervolgens in detail uit waarom hun vraag tot gedeeltelijke opheffing van het uitvoeringsverbod aan beide voorwaarden voldoet.

(a) Urgentie

8. Verzoekers wijzen er op dat Verkopers zich [VERTROUWELIJK].

9. Er is in de voorbije jaren wel financiële ondersteuning voor Verkopers gekomen, en dit vanuit twee hoeken.

10. [VERTROUWELIJK].

11. [VERTROUWELIJK].

12. Verzoekers laten ook weten dat Verkopers op het ogenblik van de sluiting van de overeenkomst in september 2023 er nog waren van uitgegaan dat ze hun activiteiten op een ordentelijke en financieel haalbare manier zouden kunnen afronden en dat zij daarbij een *closing* op 22 december 2023 voor ogen hadden (Verzoek , § 40). [VERTROUWELIJK]. Indien de BMA de transactie had kunnen goedkeuren op 22 december 2023, [VERTROUWELIJK]. Nu kan een goedkeuring ten vroegste begin april 2024 vallen, [VERTROUWELIJK].

(b) Significante belemmering van de daadwerkelijke mededinging onwaarschijnlijk

13. Verzoekers brengen in herinnering dat hun verzoek tot gedeeltelijke ontheffing slechts betrekking heeft op 52 van de 57 over te nemen winkelpunten en dat het Auditoraat op 23 januari 2024 al aangegeven heeft dat de overname van die 52 winkelpunten wellicht geen significante belemmering van de daadwerkelijke mededinging in de relevante verzorgingsgebieden zal veroorzaken (Verzoek, §§ 60-62).

14. In ondergeschikte orde, beroepen Verzoekers zich ook op een *counterfactual* argument: mocht de transactie alsnog niet tot stand komen, dan zullen de Doelondernemingen (met hun 57 winkelpunten) van de markt verdwijnen “bij gebrek aan interesse van andere potentiële kopers” en is het “erg waarschijnlijk” dat de Colruyt winkels “een aanzienlijk deel van het bestaande cliënteel van één van de 57 supermarkten zal aantrekken” (Verzoek , §§ 75-84).

### **III. Beoordeling van het Verzoek**

15. Zoals de Auditeur in zijn Verslag opmerkt, [VERTROUWELIJK]. De cijfers en de door Verzoekers overgemaakte stukken wijzen allemaal in die richting (Verslag, § 26).

16. De vraag is echter of daarmee de urgentie voldoende is aangetoond.

17. Dan stelt zich allereerst de vraag [VERTROUWELIJK]. Verkopers hadden er zich jegens de Kopers in elk geval toe verbonden om hun winkels zo goed mogelijk te blijven runnen tot de geplande datum van *completion*, namelijk 22 december 2023 (cf. [VERTROUWELIJK]). Er is ons niets bekend dat er zou op wijzen dat Verkopers aan hun verplichtingen tekort geschoten zijn. Ze waren blijkbaar wel hoopvol om voor een deel van de resterende winkels nog een koper te kunnen vinden. Dat is hen niet gelukt maar, voor zover we daar zicht op hebben, kan hen dat moeilijk verweten worden.

18. De volgende vraag is [VERTROUWELIJK].

19. Op basis van de beschikbare gegevens lijkt het ons echter niet mogelijk om in redelijkheid te concluderen dat Verkopers [VERTROUWELIJK].

20. [VERTROUWELIJK].

21. [VERTROUWELIJK].

22. In zijn Verslag merkt de Auditeur op dat het moeilijk blijft om in te schatten in hoeverre de urgentie-voorwaarde in een zaak als deze “volledig” is vervuld (Verslag, § 29). In deze zaak is er o.i. echter een bijkomend argument om aan te nemen dat de urgentie-voorwaarde voldoende is vervuld. Het is een argument dat een verband legt tussen de twee te vervullen voorwaarden (de urgentie-voorwaarde en de voorwaarde dat de opheffing van het uitvoeringsverbod geen risico inhoudt op een niet meer terug te draaien significante beperking van de daadwerkelijke mededinging).

23. Met betrekking tot deze tweede voorwaarde, bevestigt de Auditeur wat Verzoekers in hun Verzoekschrift al hebben gemeld, namelijk dat hij tijdens het pre-notificatie overleg van 23 januari 2024 heeft aangegeven dat er voor de 52 winkelpunten in kwestie geen sprake leek te zijn van een significante beperking van de daadwerkelijke mededinging (Verslag, § 47). Hij voegt er aan toe dat die voorlopige conclusie toen al onderbouwd was door een analyse van het Chief Economist Team en dat er op vandaag – op basis van “het reeds ver gevorderde onderzoek” sinds de formele aanmelding – geen indicaties zijn dat die conclusie is gewijzigd.

24. Het lijkt ons bijgevolg aanvaardbaar om de urgentievoorwaarde niet al te strikt toe te passen in het licht van de samenloop van drie omstandigheden: (i) [VERTROUWELIJK]; (ii) [VERTROUWELIJK]; (iii) de – bij het verlenen van een ontheffing - onmiddellijke aankoop van de 52 winkels door Colruyt zal naar alle waarschijnlijkheid de mededinging niet aantasten. In deze omstandigheden lijkt het ons weinig zin te hebben om de urgentie te verwerpen door te wijzen op de mogelijkheid dat [VERTROUWELIJK].

#### **IV. Beslissing**

Om de hierboven uiteengezette redenen wordt als volgt beslist:

De Voorzitter verleent een gedeeltelijke ontheffing van het in artikel IV.10 § 4 WER neergelegde uitvoeringsverbod zodat Verzoekers voorafgaand aan het concentratiebesluit van de Belgische Mededingingsautoriteit de Voorgenomen Transactie tot stand kunnen brengen met betrekking tot de 52 supermarkten die het voorwerp uitmaken van dit verzoek (opgesomd in Bijlage 2 bij het Verzoek).

Brussel, 29 februari 2024

Luc Gyselen

Voorzitter