

PUBLIEKE VERSIE

BELGISCHE MEDEDINGINGSAUTORITEIT

De Voorzitter van de Belgische Mededingingsautoriteit

Beslissing BMA-2022-CC-38 van 17 november 2022 in toepassing van artikel IV.10, §6 van het Wetboek van economisch recht ingevoegd door de wet van 2 mei 2019

**OVERNAME VAN METRO CASH AND CARRY VESTIGINGEN DOOR HORECA
TOTAAL**

1. Artikel IV.10, §6 WER bepaalt dat de voorzitter op verzoek van de partijen op elk ogenblik ontheffing kan verlenen van het in artikel IV.10, §4 WER bepaalde verbod om een concentratie tot uitvoering te brengen zolang het Mededingingscollege geen beslissing heeft genomen over de toelaatbaarheid van de concentratie. De bepaling voorziet dat de voorzitter de auditeur vraagt om binnen de twee weken een verslag neer te leggen betreffende de appreciatie-elementen die noodzakelijk zijn om een dergelijke beslissing te nemen.
2. Bij verzoekschrift van 17 november 2022 (hierna het “Verzoek”), gericht aan de Voorzitter van de Belgische Mededingingsautoriteit, en naar aanleiding van de geplande overname van een aantal vestigingen van Metro Cash & Carry (hierna “Metro”), onderdeel van Makro Cash & Carry Belgium NV, heeft de Horeca Totaal Groep, zoals beschreven in het Verzoek (hierna “Horeca Totaal”), verzocht om overeenkomstig artikel IV.10, §6 Wetboek Economisch Recht ontheffing te verlenen van de verplichting vervat in artikel IV.10, §4 WER (hierna het Verzoek).
3. Op 17 november heeft de voorzitter de auditeur-generaal om zijn advies verzocht.
4. Op 17 november heeft de door de auditeur-generaal aangestelde auditeur de voorzitter meegedeeld wat volgt:
 - De auditeur stelt vast dat er onzekerheid bestaat over de aanmeldingsplicht gelet op de fluctuerende omzet van de Metro vestiging in Luik die men op zeer korte termijn niet kan verklaren.
 - Zij bevestigt dat er sprake van tijdsdruk. Zonder goedkeuring door de BMA kan Horeca Totaal niet op volwaardige manier deelnemen aan het biedingsproces. De gerechtsmandatarissen wensen inderdaad de ingewonnen offertes aan de rechtbank voor te leggen tegen 21 november 2022 en tevens tegen die datum over een beslissing van de BMA te beschikken. Gelet op het feit dat bepaalde aspecten van de analyse in de huidige concentratie verder onderzocht dienen te worden, kan een eindbeslissing over de concentratie niet worden genomen tegen 21 november 2022. De

opschortingsverplichting zou Horeca Totaal bijgevolg belemmeren om zich als een volwaardige kandidaat op te stellen.

- Zij oordeelt dat de ontheffing van het uitvoeringsverbod een “gelijk speelveld” waarborgt tussen de verschillende significante bidders in het gerechtelijke biedingsproces.
- Zij beschouwt dat deze concentratie waarschijnlijk geen ernstige twijfels met betrekking tot het doen ontstaan van een significante belemmering van de daadwerkelijke mededinging zal teweegbrengen, en waarschijnlijk in aanmerking komt voor behandeling volgens de vereenvoudigde procedure. Ook beschouwt zij het mogelijk dat een eventueel verzoek tot opheffing ook voor andere spelers zou kunnen worden toegestaan door de voorzitter. De auditeur verwijst uiteindelijk naar de beslissingspraktijk om een ontheffing van het uitvoeringsverbod toe te staan tot op het ogenblik dat de mededingingsautoriteit een beslissing heeft genomen.

OM DEZE REDENEN,

Beslist de voorzitter van de Belgische Mededingingsautoriteit bij toepassing van artikel IV.10, §6 WER de Horeca Totaal Groep ontheffing te verlenen voor de periode vanaf het Verzoek tot ontheffing tot aan de eventuele toelatingsbeslissing van de concentratie door de mededingingsautoriteit van de in artikel IV.10, § 4 WER opgelegde schorsingsplicht voor het verwerven van vestigingen van Metro Cash and Carry op voorwaarde dat de aanmelding ten laatste ontvangen is binnen de twee maanden na de uitspraak van de rechterlijke beslissing tot toewijzing van de activa.

Aldus beslist op 17 november 2022.

De Voorzitter

Jacques Steenbergen