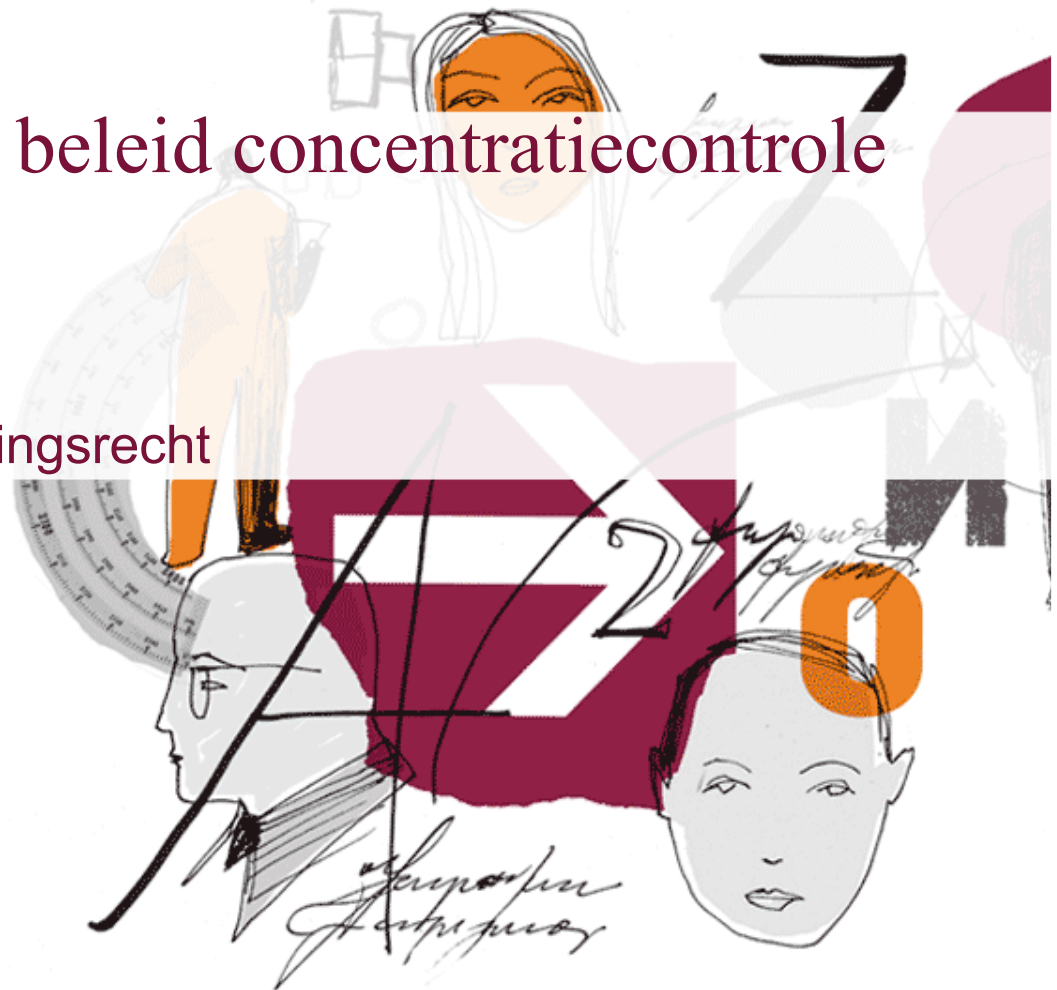


Recente praktijk en beleid concentratiecontrole NMa

Een korte review

Vereniging voor Mededingingsrecht

Amsterdam
25-10-2011
René Jansen





Agenda

Review proces concentratietoezicht

Beoogd proces (MvT MW 1997)

Prenotificatie

Meldingsfase

Vergunningsfase

De Praktijk – enkele observaties en indrukken

De drie onderscheiden fasen

Zorgsectoren

Advies/overweging en discussie



Concentratietoets – beoogd proces (MvT)

– Prenotificatie

- “(...) de betrokken ondernemingen reeds voorafgaand aan (...) de melding met de dienst van gedachten wisselen over een voorgenomen concentratie ...”
- “(...) kunnen worden benut om, indien betrokkenen dit wensen, te voorkomen dat aan een vergunningprocedure wordt toegekomen.”



Beoogd proces - meldingsfase

– Melding

- “Een eerste onderzoek”
- “Duurt maximaal vier weken”
- Vergunningplicht wanneer de NMa “reden heeft om aan te nemen” dat de concentratie de mededinging significant “zou kunnen” belemmeren
- Mogelijkheid
 - a. remedies 1^e fase (-> die de vermeende gevolgen “zonder meer” wegnemen)
 - b. wijziging van de melding (gericht op voorkomen vergunningplicht)

Beoogd proces - vergunningsfase

– Vergunningsfase

- “(...) naar verwachting een kleine minderheid van de aangemelde gevallen (...)”
- “Zal in de regel meer tijd in beslag nemen (...) en kan maximaal 13 weken duren.”
- “Om tijdverlies te voorkomen kunnen zij (...) die aanvraag eerder indienen, zelfs tegelijkertijd met de aanmelding.”
- “(...) deze zullen dan ook veelal niet zonder meer een vergunning kunnen verkrijgen (...) Het zal er in deze fase met name om gaan te onderzoeken (...)” hoe de mededingingsbezwaren kunnen worden weggenomen.



De praktijk – enkele observaties & indrukken

- Prenotificatie: stelt weinig voor; broodmager t.o.v. praktijk EC
- Prenotificatie zelden of nooit benut om vergunningsprocedure te voorkomen
- Vroegtijdige vergunningaanvraag: komt niet voor
- Duur meldingsfase vaak veel langer; incidenteel extreem lang
- Onderzoek vrij beperkt, weinig diepgang
- Kwaliteit van de melding erg belangrijk
- Pragmatische insteek NMa, bijvoorbeeld “rondje bellen” met marktpartijen → concurrenten potentieel invloedrijk



De praktijk – vervolg meldingsfase

- Complexe meldingszaken: 1 of 2 problemen vastleggen en voor de rest: “nader onderzoek nodig”
- Voorlopige marktafbakening: aan de “safe side” voor de NMa = problematiserend voor de ondernemingen
- Streng op punt van 1^e-fase-remedies / wijziging van de melding
- Dit in overeenstemming met insteek wetgever (2007); weinig aandacht voor proportionaliteitsvraag

De praktijk – vergunningsfase

- Vergunningsfase: echt de diepte in; grote / zware teams, grote druk, veel inspanning; veel vragen aan ondernemingen
- Dikwijls alle betrokkenen blij met stilstaande klok
- Ruimte voor informele afstemming, maar NMa terughoudend wat betreft vroegtijdige inhoudelijke discussie
- Procedure is vooral onderzoeksgericht, op problemen; niet op “wegnemen bezwaren”; ruimte voor remedies pas bij PvO
- Fase vanaf PvO: hogedrukketel, vol aan de bak (ook met RvB NMa) & remediediscussie
- Veel zaken eindigen met “groen licht”: vergunning zonder remedies, vermoede problemen 1^e fase niet vastgesteld

Praktijk met betrekking tot zorgsector

- Veel concentraties in zelfde of aangrenzende geo. markten
- Fusiepartners gerecruteerd onder naburige partijen met lange samenwerkingsrelaties
- Veel ingrepen NMa: remedies, gewijzigde meldingen, vergunningseis zonder vervolg, ingetrokken aanvragen
- Te sombere anticipatie bij instellingen; te grote afschrikking
- Verongelijkheid in sector; ondanks Richtsnoeren etc. nog een grote kloof tussen de NMa en “het veld”. Politiek verdeeld
- Veel vertrouwen NMa in zorgverzekeraars
- Schone taak adviseurs en advocaten: overbruggen van de taalkloof en verschillen qua belevingswereld



Afronding / advies / discussie

- De NMa heeft een goed *track record*; evaluatie 2010: concentratietoezicht heeft “goed gefunctioneerd”
- Ook ruimte voor verbeteringen
- Een voorstel in dat verband: (re)vitaliseer de prenotificatie! Zowel aan kant van ondernemingen als aan kant NMa
- Kan ook de kwaliteit van de latere fase(n) fors verbeteren
- Betrek de inzet van de wetgever uit 1997 bij actuele discussies over bezuinigingen op het toezicht

Twynstra Gudde

ADVISEURS EN MANAGERS

René Jansen
yrj@tg.nl

www.twynstragudde.nl

Alle intellectuele eigendomsrechten met betrekking tot deze presentatie berusten bij Twynstra Gudde. Niets uit deze presentatie mag worden verveelvoudigd of openbaar gemaakt zonder schriftelijke toestemming van Twynstra Gudde.

DOCSOpen nummer 580065



Twynstra Gudde *Anders denken, gewoon doen*