



Orthopedie Investments Holding B.V.
T.a.v. [...]
Postbus 67013
1060 JA AMSTERDAM

Uitsluitend per aangetekende e-mail:
[...]

Onderwerp
Waarschuwing inzake overtreding artikel 49a Wmg

Behandeld door
[...]
[...]

Telefoonnummer
[...]
[...]

E-mailadres
[...]
[...]

Kenmerk
464315/1529325

Datum
22 mei 2024

Geachte [...],

Zoals u bekend is heeft de Nederlandse Zorgautoriteit (hierna: NZa) onderzoek gedaan naar een mogelijke overtreding van artikel 49a Wet marktordening gezondheidszorg (Wmg) door Orthopedie Investments Holding B.V. (hierna: Orthopedie Investments Holding). Dit betrof de overname van bepaalde activa van [...]. Dit onderzoek is gedaan naar aanleiding van de ontvangen informatie en (telefonische) toelichtingen tijdens het behandelen van uw concentratieaanvraag.

Waarschuwing

Uit ons onderzoek is gebleken dat Orthopedie Investments Holding bij genoemde concentratie daadwerkelijk niet in overeenstemming met het bepaalde in artikel 49a Wmg heeft gehandeld. Gebleken is dat zij op 1 juli 2023 een concentratie (in de zin van de Mededingingswet) met [...] tot stand heeft gebracht, zonder de vereiste voorafgaande goedkeuring van de NZa.

Met deze brief geeft de NZa Orthopedie Investments Holding hiervoor een waarschuwing. Deze waarschuwing houdt in dat als Orthopedie Investments Holding binnen een periode van twee jaar het verbod van artikel 49a Wmg opnieuw overtreedt, de NZa daartegen in beginsel zal optreden met zwaardere formele maatregelen, zoals een bestuurlijke boete.

Hieronder licht ik dit verder toe.

Aanleiding

Op 18 juli 2023 ontving de NZa van u een aanvraag¹ tot goedkeuring van een concentratie tussen Orthopedie Investments Holding en [...]. Op 22 augustus 2023 heeft hierover een telefonisch overleg plaatsgevonden tussen de NZa en Orthopedie Investments Holding. Op grond van de ontvangen informatie en mondelinge toelichtingen ontstond het vermoeden dat al op 1 juli 2023 een concentratie² tussen Orthopedie Investments Holding en [...] tot stand was gebracht, zonder voorafgaande goedkeuring van de NZa. Deze informatie is voor de NZa aanleiding geweest om te onderzoeken of Orthopedie Investments Holding de van toepassing geldende wet- en regelgeving juist naleeft.

Juridisch kader

Het is een zorgaanbieder (als bedoeld in artikel 1, eerste lid, aanhef en onderdeel c, onder 1 Wmg) verboden een concentratie als omschreven in de Mededingingswet tot stand te brengen, zonder voorafgaande goedkeuring van de NZa.³ De NZa toetst door middel van de zorgspecifieke concentratietoets of, kort gezegd, als gevolg van de concentratie de normen voor cruciale zorg in gevaar komen en of het concentratieproces zorgvuldig is doorlopen. De NZa acht het van belang dat partijen weloverwogen een concentratie voorbereiden en treedt daarom op indien partijen zonder de vereiste voorafgaande goedkeuring van de NZa een concentratie tot stand brengen.

De NZa is belast met het toezicht op de naleving van artikel 49a e.v. Wmg. Om invulling te geven aan die toezichttaak zijn aan de NZa bevoegdheden toegekend op grond van de Wmg en afdeling 5.2 van de Algemene wet bestuursrecht (hierna: Awb).

Onderzoeksverslag

Om te beoordelen of door Orthopedie Investments Holding in dezen in overeenstemming is gehandeld met artikel 49a, eerste lid, Wmg, is de NZa een nader onderzoek gestart, beginnend met een schriftelijk informatieverzoek op 31 augustus 2023.

Voor een volledige beschrijving van het onderzoeksproces en de daaruit opgehaalde bevindingen verwijs ik kortheidshalve naar de hoofdstukken 2 ('Verloop van het onderzoek') en 4 ('Bevindingen') van het als bijlage bij deze brief gevoegde 'Rapport van bevindingen Orthopedie Investments Holding B.V.' (d.d. 22 mei 2024).

Beoordeling

De NZa is van oordeel dat Orthopedie Investments Holding artikel 49a Wmg heeft overtreden. Zij heeft op 1 juli 2023 een concentratie in de zin van de Mededingingswet tot stand gebracht, zonder voorafgaande goedkeuring van de NZa.

Voor de volledige motivering van deze conclusie verwijs ik kortheidshalve naar hoofdstuk 5 ('Beoordeling') van het als bijlage bij deze brief gevoegde 'Rapport van bevindingen Orthopedie Investments Holding B.V.' (d.d. 22 mei 2024).

¹ Als bedoeld in artikel 49a, tweede lid, Wmg.

² In de zin van artikel 27 Mededingingswet.

³ Artikel 49a, eerste lid, Wmg.

Maatregel

Als de NZa constateert dat er een overtreding is begaan, treedt zij op. De NZa streeft daarbij altijd naar het bereiken van een snelle, effectieve en efficiënte oplossing. Zoals ook is vermeld in de NZa beleidsregel 'Handhaving' (TH/BR-030) rekent de NZa naast de formele handhavinginstrumenten als de aanwijzing, last onder dwangsom en bestuurlijke boete ook andere – informele – instrumenten tot de definitie van handhaving. Er is een veelheid aan manieren om normnaleving te bewerkstelligen, en de NZa kiest voor de meest effectieve en efficiënte interventie.

Gezien de feiten en omstandigheden van dit geval, gaat de NZa ertoe over Orthopedie Investments Holding een waarschuwing te geven. De waarschuwing houdt concreet in dat als Orthopedie Investments Holding binnen een periode van twee jaar opnieuw overtreedt, de NZa daartegen in beginsel kan optreden met zwaardere formele maatregelen, zoals een bestuurlijke boete.

Bij de keuze voor het geven van een waarschuwing is onder meer het volgende in overweging genomen:

- Orthopedie Investments Holding is zich onvoldoende bewust geweest van het feit dat zij voorafgaand aan het voltrekken van de concentratie goedkeuring van de NZa nodig hadden.
- Orthopedie Investments Holding heeft ten tijde van het onderzoek alle medewerking verleend aan het onderzoek en een constructieve houding aangenomen.
- Tijdens de zienswijzezitting van 7 mei 2024 heeft Orthopedie Investments Holding nalevingsbereidheid van artikel 49a Wmg getoond.
- Orthopedie Investments Holding heeft aangetoond dat zij de naleving van wet- en regelgeving (zeer) serieus neemt. Sinds de overtreding heeft Orthopedie Investments Holding veelvuldig contact opgenomen met de NZa betreffende andere voorgenomen concentraties. Tevens ontvangen wij sinds 17 oktober concentratieaanvragen van Orthopedie Investments Holding.
- Orthopedie Investments Holding heeft niet eerder een soortgelijke overtreding begaan waarvoor een waarschuwing is gegeven of een bestuurlijke boete is opgelegd.

Deze maatregel is gericht op een betere naleving van artikel 49a Wmg door Orthopedie Investments Holding in de toekomst.

Voornemen tot publicatie

De NZa is transparant over haar beleid en de uitvoering daarvan, en hanteert daarom als uitgangspunt dat haar besluiten en handelen zoveel als mogelijk openbaar moeten zijn. Wij hebben dan ook het voornemen om deze brief op grond van artikel 3.1 van de Wet open overheid (Woo) openbaar te maken. Dit door middel van publicatie van een afschrift hiervan, geschoond van persoonsgegevens, op <https://puc.overheid.nl/nza>.

Voordat definitief tot publicatie wordt besloten stellen wij u in de gelegenheid om namens Orthopedie Investments Holding als direct belanghebbende, een zienswijze op dit voornemen kenbaar te maken. U kunt uw eventuele zienswijzereactie binnen 14 dagen na dagtekening van deze brief digitaal toezenden aan [...] en [...]. Vermeldt u daarbij alstublieft het kenmerk van deze brief.

Vragen

Mocht u naar aanleiding van deze brief vragen hebben, dan kunt u contact opnemen met de behandelaren. De contactgegevens staan vermeld in het briefhoofd.

Hoogachtend,
Nederlandse Zorgautoriteit,

[...]

[...]

directie Toezicht

Bijlage:

'Rapport van bevindingen Orthopedie Investments Holding B.V., d.d. 22 mei 2024.