

Besluit ontheffing zorgspecifieke concentratietoets**Kenmerk**
139461/197072**Pagina**
1 van 7**Betreft:** Zorg van de Zaak Netwerk B.V. – CO-EUR Holding B.V.
en CO-EUR Nederland B.V.**Melding**

1. Op 10 augustus 2015 heeft de Nederlandse Zorgautoriteit (NZa) een aanvraag in de zin van artikel 49a, tweede lid, van de Wet marktordening gezondheidszorg (Wmg) ontvangen voor de goedkeuring van een voorgenomen concentratie tussen Zorg van de Zaak Netwerk B.V. (hierna ook: ZvdZ), CO-EUR Holding B.V. en CO-EUR Nederland B.V. (hierna ook gezamenlijk te noemen: CO-EUR). Hierin is medegedeeld dat ZvdZ volledige zeggenschap over de activiteiten en activa van het failliete CO-EUR wenst te verkrijgen, in de zin van artikel 27, eerste lid, onder b, van de Mededingingswet (Mw). ZvdZ en (de curator van) CO-EUR hebben bij deze aanvraag de NZa verzocht een ontheffing te verlenen in de zin van artikel 49d, eerste lid, Wmg, van het verbod om een concentratie tot stand te brengen zonder daaraan voorafgaande goedkeuring van de NZa.

Partijen

2. Zorg van de Zaak Netwerk B.V. is een besloten vennootschap naar Nederlands recht. ZvdZ is een holding vennootschap met onder andere belangen in vennootschappen op het gebied van bedrijfszorg en medische zorg. Haar dienstverlening vindt plaats vanuit meer dan 60 vestigingen verspreid over het hele land.
3. CO-EUR Holding B.V. en CO-EUR Nederland B.V. zijn besloten vennootschappen naar Nederlands recht. CO-EUR is een gespecialiseerde GGZ-instelling die eetstoornissen en obesitas behandelt. CO-EUR heeft vestigingen in Hoensbroek, Maastricht, Vught en Nieuwegein. Op 4 augustus 2015 zijn beide vennootschappen door Rechtbank Limburg failliet verklaard.¹
4. Hierna worden de voornoemde organisaties ook aangeduid als 'partijen'.

Voornemen

5. ZvdZ is voornemens de activa van CO-EUR over te nemen. De activa van CO-EUR zal worden overgenomen door een nog op te richten (klein)dochtervennootschap van ZvdZ. Hierdoor zal ZvdZ uitsluitende zeggenschap verkrijgen over CO-EUR. De voorgenomen concentratie betreft de overname van de activa van CO-EUR bestaande uit [...]

¹ Uitspraak van 4 augustus 2015, publicatiekenmerk 03.lim.15.287.F.1306.1.15.

6. Het voornoemde voornemen is vastgelegd in de concept koopovereenkomst tussen de curator van CO-EUR en ZvdZ van 11 augustus 2015. De verkoop zal geschieden op de dag van de ondertekening van de koopovereenkomst. De levering van de activa zal plaatsvinden op 14 augustus 2015 op het moment dat de koopsom door de curator is ontvangen.

Kenmerk
139461/197072

Pagina
2 van 7

Toepasselijkheid van de zorgspecifieke concentratietoets

7. De gemelde operatie is een concentratie in de zin van artikel 27, eerste lid, onder b, van de Mededingingswet. Door deze operatie beoogt ZvdZ uitsluitende zeggenschap te verkrijgen over de activa van CO-EUR.
8. Uit de bij de aanvraag ter beschikking gestelde gegevens over het aantal bij partijen werkzame personen blijkt dat de gemelde concentratie binnen de werkingssfeer van het in hoofdstuk 4 van de Wmg geregelde zorgspecifieke concentratietoezicht valt.

Argumenten partijen

9. Partijen baseren het verzoek tot ontheffing als bedoeld in artikel 49d, eerste lid, Wmg, op het vooruitzicht dat zonder de mogelijkheid tot concentratie op zeer korte termijn, te weten vanaf 14 augustus 2015, de zorgverlening niet meer kan worden gecontinueerd.
10. Per 4 augustus 2015 is CO-EUR failliet verklaard. Partijen betogen dat na het uitspreken van het faillissement een spoedeisende situatie is ontstaan. Zonder overname van de activiteiten komt de continuïteit van zorg voor de patiënten in gevaar.
11. Op 28 juli 2015 werd de surseance van betaling uitgesproken. Op dat moment bleek dat de salarissen over juli niet betaald waren en ook niet betaald konden worden. Momenteel worden de werknemers betaald door het UWV waardoor er een preferente boedelschuld ontstaat. Daarnaast zijn er tal van dwangcrebiteuren die in het kader van de bedrijfsvoering cruciaal zijn. De curator heeft met deze dwangcrebiteuren de afspraak gemaakt dat de curator de betaling garandeert vanaf surseance tot aan de overname met als richtdatum 14 augustus 2015. Na 14 augustus is er derhalve geen dekking meer voor de kosten.
12. [...]. Na faillissement heeft de curator ZvdZ geselecteerd als meest geschikte partij om zorg te dragen voor de continuering van de activiteiten van CO-EUR. Partijen betogen dat als deze concentratie geen doorgang kan vinden op zeer korte termijn de zorg gestaakt zal moeten worden.

13. De curator is direct na het faillissement in overleg getreden met de gecontracteerde zorgverzekeraars van CO-EUR omtrent het verstrekken van een boedelkrediet. Het verzoek van de curator om een wekelijks voorschot te ontvangen is door de desbetreffende zorgverzekeraars unaniem afgewezen. De zorgverzekeraars hadden reeds voor faillissement een [...]bij CO-EUR. Deze claim berust momenteel op de [...] van CO-EUR. Hierdoor is er voor de bank geen mogelijkheid om een boedelkrediet te verstrekken.
14. Partijen hebben aangegeven dat de betrokken zorgverzekeraars een positieve houding hebben ten aanzien van de voorgenomen concentratie. Op grond van deze positieve houding gaan partijen ervan uit dat de huidige afspraken met de zorgverzekeraars kunnen worden gecontinueerd en dat daarmee ook de zorg kan worden gecontinueerd.
15. Partijen merken in de melding op dat zij ZvdZ, gelet op haar eerdere ervaringen met overnames, in staat achten om de integratie van CO-EUR soepel te laten verlopen. Uit de door partijen overgelegde melding blijkt dat ZvdZ minimaal [...] van CO-EUR over wil nemen.
16. In hun melding geven partijen aan dat de doelstelling van deze concentratie is om de continuïteit van de zorgverlening van CO-EUR te waarborgen. Tegelijk willen partijen met de concentratie de kwaliteit, betaalbaarheid en bereikbaarheid van de door CO-EUR geleverde zorg ook in de toekomst beschikbaar houden voor de cliënten.

Kenmerk

139461/197072

Pagina

3 van 7

Beoordeling

17. Artikel 49d, eerste lid, Wmg geeft de NZa de mogelijkheid om in spoedeisende gevallen op verzoek van degene die de aanvraag voor het verkrijgen van goedkeuring heeft gedaan, ontheffing te verlenen van het in artikel 49a, eerste lid, Wmg gestelde verbod, indien de NZa een redelijk vermoeden heeft dat zij haar goedkeuring aan de concentratie niet zal onthouden. Hieronder zal achtereenvolgens worden beoordeeld of sprake is van een spoedeisend geval en of de NZa een redelijk vermoeden heeft dat zij haar goedkeuring aan de concentratie niet zal onthouden.

A. Spoedeisendheid

18. De Memorie van Toelichting bij de zorgspecifieke fusietoets (Tweede Kamer, vergaderjaar 2011-2012, 33 253, nr. 3) licht het begrip spoedeisendheid toe met een voorbeeld: *"Een voorbeeld van spoedeisendheid is een op korte termijn dreigend faillissement van een bij de concentratie betrokken zorgaanbieder, dat kan worden voorkomen door in een dergelijk geval af te wijken van het concentratieverbod"*.

19. In dit geval is het faillissement reeds uitgesproken. De uitspraak door de rechter-commissaris is gepubliceerd op <http://insolventies.rechtspraak.nl>.² De curator heeft de NZa schriftelijk en telefonisch bevestigd dat momenteel de bedrijfsactiviteiten gefinancierd worden vanuit een boedekrediet dat op 14 augustus 2015 afloopt. Na 14 augustus heeft CO-EUR geen liquiditeit meer om haar zorgverlening voort te zetten, en dient zij haar activiteiten aan het einde van de dag te staken. Banken en zorgverzekeraars zijn niet bereid om tijdelijk een krediet te verstrekken aan CO-EUR.
20. In het kader van de loongarantieregeling betaalt het UWV momenteel de lonen van de werknemers gedurende hun opzegtermijn. Dit bedrag, ad. [...], brengt het UWV in rekening bij de boedelschuld, welke na de overdracht door de curator uit de boedel dient te worden betaald. Naast de lonen zijn er overige crediteuren, zoals ZZP'ers, huur- en exploitatiekosten, die voor de zorgverlening van belang zijn. Met deze crediteuren is de afspraak gemaakt dat de betalingen [...] tot en met overdrachtsdatum 14 augustus 2015 wordt gegarandeerd. [...] Er bestaat per 14 augustus 2015 onvoldoende dekking om de boedelschulden te betalen.
21. Gezien het voorgaande acht de NZa het aannemelijk dat de continuïteit van de zorgverlening aan de cliënten van CO-EUR gevaar loopt. Tevens acht de NZa het aannemelijk dat de zorgverlening aan de patiënten kan worden gecontinueerd indien de voorgenomen concentratie op korte termijn plaatsvindt.
22. Kortom: de NZa acht het aannemelijk dat er sprake is van een spoedeisend geval in de zin van artikel 49, eerste lid, Wmg.

Kenmerk
139461/197072

Pagina
4 van 7

B. Redelijk vermoeden van goedkeuring

23. Voor de verlening van een ontheffing in de zin van artikel 49d, eerste lid, Wmg is het tevens noodzakelijk dat de NZa een redelijk vermoeden heeft dat zij haar goedkeuring niet zal onthouden. De NZa acht het aannemelijk dat zij haar goedkeuring voor de voorgenomen concentratie tussen partijen niet zal onthouden. Daartoe is het volgende redengevend:

Raadpleging personeel, cliënten en andere betrokkenen

24. Bij de in de vorige alinea genoemde beoordeling is, onder andere, van belang of het aannemelijk is dat het personeel, de cliënten van partijen en andere betrokkenen op een zorgvuldige wijze zijn en zullen worden betrokken bij de voorbereiding van de voorgenomen concentratie.

² Dit is de officiële website van de rechtbanken, gerechtshoven, CRvB, CBb, Hoge Raad en Raad voor de rechtspraak. Uitspraak van 4 augustus 2015, publicatiekenmerk 03.lim.15.287.F.1306.1.15.

25. Blijkens de wetsgeschiedenis is wat betreft de betrokkenheid van personeel en cliënten aangesloten bij de in de Wet op de ondernemingsraden (hierna: WOR) en de Wet medezeggenschap cliënten zorginstellingen (hierna: Wmcz) verankerde advies- en instemmingsrechten van ondernemingsraden respectievelijk cliëntenraden bij voorgenomen concentraties. Dit betekent dat de NZa, voordat zij een ontheffing kan verlenen, beoordeelt of het aannemelijk is dat de ondernemingsraden en de cliëntenraden van de zorgaanbieders die de voorgenomen concentratie tot stand brengen op een zorgvuldige wijze zijn en zullen worden betrokken bij de voorbereiding van de voorgenomen concentratie.
26. Hieronder wordt achtereenvolgens beoordeeld of de NZa aannemelijk acht dat het personeel, de cliënten van partijen en andere betrokkenen op een zorgvuldige wijze zijn en zullen worden betrokken bij de voorbereiding van de voorgenomen concentratie.

Kenmerk
139461/197072

Pagina
5 van 7

Personeel

27. ZvdZ heeft haar tijdelijke ondernemingsraad geraadpleegd over de voorgenomen concentratie. Bij de tijdelijke ondernemingsraad van ZvdZ zijn de ondernemingsraden van de dochtervennootschappen van ZvdZ vertegenwoordigd, met uitzondering van één van de dochtervennootschappen van ZvdZ, namelijk Rode Kruis Ziekenhuis B.V. (hierna: RKZ). De tijdelijke ondernemingsraad van ZvdZ heeft via een schriftelijk advies haar steun uitgesproken voor de voorgenomen concentratie. Om die reden acht de NZa het aannemelijk dat het personeel van ZvdZ, met uitzondering van het personeel van RKZ op een zorgvuldige wijze zijn en zullen worden betrokken bij de voorbereiding van de voorgenomen concentratie.
28. Met betrekking tot het personeel van RKZ merkt de NZa op dat het personeel van RKZ niet betrokken is geweest bij de voorbereiding van de voorgenomen concentratie. De NZa heeft geen aanwijzingen dat de onderhavige concentratie gevolgen kan hebben voor RKZ. Derhalve is de NZa op voorhand van oordeel dat voorgenomen concentratie niet adviesplichtig is bij de ondernemingsraad van RKZ. Om die reden is de NZa op voorhand van oordeel dat zij de betrokkenheid van de ondernemingsraad van RKZ bij de voorbereiding van de voorgenomen concentratie niet in haar beoordeling hoeft te betrekken.
29. Met betrekking tot het personeel van CO-EUR merkt de NZa op dat er contact is geweest tussen de curator en de ondernemingsraad van CO-EUR. De ondernemingsraad heeft zich zowel per brief aan de curator als telefonisch aan de NZa positief uitgelaten over de voorgenomen concentratie.

Cliënten

30. ZvdZ is een netwerkorganisatie met verschillende dochtervennootschappen waar geen centrale cliëntenraad actief is. Binnen het netwerk van ZvdZ bevinden zich verschillende zorgaanbieders waar wel een cliëntenraad aanwezig is.

31. Met betrekking tot de cliëntenraden van de voornoemde zorgaanbieders merkt de NZa op dat de cliëntenraden van deze zorgaanbieders niet betrokken zijn geweest bij de voorgenomen concentratie. De NZa heeft geen aanwijzingen dat de onderhavige concentratie gevolgen kan hebben voor deze zorgaanbieders. Derhalve is de NZa op voorhand van oordeel dat voorgenomen concentratie niet adviesplichtig is bij deze cliëntenraden. Om die reden is de NZa op voorhand van oordeel dat zij de betrokkenheid van de cliëntenraden van deze zorgaanbieders bij de voorbereiding van de voorgenomen concentratie niet in haar beoordeling hoeft te betrekken.
32. Met betrekking tot de cliënten van CO-EUR merkt de NZa op dat de curator overleg gevoerd heeft met de cliëntenraad van CO-EUR. De cliëntenraad heeft zich zowel per brief aan de curator als telefonisch aan de NZa positief uitgelaten over de voorgenomen concentratie.

Kenmerk
139461/197072

Pagina
6 van 7

Andere stakeholders

33. Naast de ondernemingsraden en cliëntenraden hebben partijen aangegeven dat zij met de belangrijkste zorgverzekeraars in contact zijn geweest over de voorgenomen concentratie. Partijen geven voorts aan dat de belangrijkste zorgverzekeraars hun steun hebben uitgesproken voor de voorgenomen concentratie.
34. Gezien het voorgaande acht de NZa het aannemelijk dat het personeel, cliënten en andere betrokkenen, voor zover noodzakelijk, op een zorgvuldige wijze zijn en zullen worden geraadpleegd. Daarnaast acht de NZa het aannemelijk dat hun oordelen en aanbevelingen op een overtuigende en beargumenteerde wijze in de besluitvorming zijn en zullen worden betrokken door partijen.

Cruciale zorg

35. CO-EUR biedt thans geen cruciale zorg aan.
36. RKZ, een dochtervennootschap van ZvdZ, biedt de volgende vormen van cruciale zorg aan:
- Spoedeisende hulp;
 - Acute verloskunde;
 - WLZ in de vorm van een PAAZ.
37. De NZa heeft geen aanwijzingen dat de voornoemde vormen van cruciale zorg aangeboden door RKZ in gevaar kunnen komen als gevolg van de voorgenomen concentratie.

Voorwaarden en voorschriftenKenmerk
139461/197072Pagina
7 van 7

38. Gezien de spoedeisendheid van de besluitvorming omtrent het ontheffingsverzoek heeft de NZa geen diepgaand onderzoek kunnen doen naar de voorgenomen concentratie. In dit soort situaties kan de NZa op grond van artikel 49d, tweede lid, Wmg binnen vier weken na het verlenen van de ontheffing voorwaarden of voorschriften verbinden aan de ontheffing. De NZa zal binnen vier weken na het verlenen van de ontheffing nader onderzoek doen naar de voorgenomen concentratie, met name naar de vraag of door de voorgenomen concentratie cruciale zorg in gevaar komt. Indien de NZa het stellen van voorwaarden en voorschriften noodzakelijk acht, zal de NZa binnen de genoemde termijn voorwaarden of voorschriften verbinden aan de ontheffing.

Conclusie

39. Gelet op het bovenstaande concludeert de NZa dat er in de onderhavige zaak sprake is van een spoedeisend geval als bedoeld in artikel 49d, eerste lid, Wmg, waarbij zij het redelijk vermoeden heeft dat zij haar goedkeuring aan de concentratie niet zal onthouden. Het verzoek om ontheffing zal derhalve worden toegewezen, met dien verstande dat de NZa binnen vier weken na de verlening van de ontheffing voorwaarden of voorschriften aan deze ontheffing kan verbinden.

Datum: 14 augustus 2015

De Nederlandse Zorgautoriteit,

mw. drs. L. de Maat
directeur Toezicht en Handhaving

Ingevolge artikel 105 van de Wet marktordening gezondheidszorg (Wmg) juncto artikel 7:1 lid 1 van de Algemene wet bestuursrecht (Awb) kan een belanghebbende binnen zes weken na de datum van verzending van dit besluit een bezwaarschrift, per post of per fax (dus niet via e-mail), indienen bij de Nederlandse Zorgautoriteit, unit Juridische Zaken, Postbus 3017, 3502 GA Utrecht. Het bezwaar moet volgens artikel 6:5 lid 1 Awb schriftelijk en ondertekend worden ingediend en moet ten minste de volgende gegevens bevatten: naam en adres van de indiener, de dagtekening, een omschrijving van het besluit waartegen het bezwaar zich richt en de gronden van het bezwaar. Wij verzoeken u een kopie van het bestreden besluit bij te voegen.