

Besluit ontheffing zorgspecifieke concentratietoetsKenmerk
184666/254204**Betreft:** Stichting Pleyade – Stichting Diafaan**Melding**

1. Op 20 mei 2016 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 Stichting Pleyade en Stichting Diafaan. Hierin is medegedeeld dat Stichting Pleyade voornemens is uitsluitende zeggenschap te verkrijgen over een deel van de activiteiten van Stichting Diafaan, in de zin van artikel 27, eerste lid, onder b, van de Mededingingswet (Mw). Stichting Pleyade en (de curator van) Stichting Diafaan 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. Stichting Pleyade (hierna: Pleyade) is een stichting naar Nederlands recht. Pleyade is actief op het gebied van ouderenzorg in de regio Arnhem.
3. Stichting Diafaan (hierna: Diafaan) is een stichting naar Nederlands recht. Diafaan is actief in de ouderenzorg en biedt Zvw-gefinancierde thuiszorgactiviteiten, dagbesteding en Wlz-gefinancierde verpleeghuiszorg in de regio Gelderland.
4. Hierna worden Pleyade en Diafaan gezamenlijk aangeduid als 'partijen'.

Voornemen

5. Het voornemen betreft de koop van activa van Diafaan door Pleyade. Pleyade is voornemens een deel van de activa van Diafaan over te nemen betreffende de intramurale zorg op de locaties Thuvine te Duiven, Lobede te Rijnwaarden, Pelgromhof te Zevenaar, Binnenrijk te Zevenaar en Subenhara te Zevenaar. Het voornemen is vastgelegd in de op 18 mei 2016 ondertekende koopovereenkomst tussen de curator van Diafaan en Pleyade.

Toepasselijkheid van de zorgspecifieke concentratietoets

6. Het voornemen, als bedoeld onder randnummer 5, is een concentratie in de zin van artikel 27, eerste lid, onder b, Mw. Na deze transactie verkrijgt Pleyade uitsluitende zeggenschap over een deel van de activiteiten van Diafaan.
7. 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.

Kenmerk
184666/254204

Pagina
2 van 5

Argumenten partijen

8. Partijen baseren het verzoek tot ontheffing als bedoeld in artikel 49d, eerste lid, Wmg, op het feit dat Diafaan bij vonnis van de Rechtbank Gelderland van 21 april 2016 in staat van faillissement is verklaard en betogen dat het doorlopen van de aanvraagprocedure onherstelbare schade zou toebrengen aan Diafaan.
9. Na het faillissement zijn de arbeidsovereenkomsten van de medewerkers van Diafaan door de curator opgezegd. De medewerkers zijn derhalve nog tot 1 juni 2016 in dienst bij Diafaan en tot die datum worden de salarissen door het UWV betaald. De salarisbetaling aan het personeel van Diafaan door het UWV houdt op na 31 mei 2016, waarna de continuïteit van de zorgverlening niet langer kan worden gegarandeerd.
10. Partijen hebben aangegeven dat de verhuurder van de woonvoorzieningen nieuwe huurcontracten zal afsluiten met Pleyade.
11. Voorts hebben partijen aangegeven dat de continuïteit van zorg van Diafaan de doelstelling van de voorgenomen concentratie is. Tegelijk is volgens partijen met de voorgenomen concentratie de werkgelegenheid voor een deel van de werknemers van Diafaan gegarandeerd.

Beoordeling

12. 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

13. Diafaan verkeert reeds in staat van faillissement.¹ De curator heeft de NZa schriftelijk bevestigd dat de arbeidsovereenkomsten op 25 april 2016 zijn opgezegd. De wettelijke opzegtermijnen in acht nemend, zullen de werkzaamheden per 1 juni 2016 worden gestaakt en kan de zorgverlening aan de cliënten van Diafaan niet langer worden voortgezet.
14. Gezien het voorgaande acht de NZa het aannemelijk dat de continuïteit van de zorgverlening aan de cliënten van Diafaan gevaar loopt. Tevens acht de NZa het aannemelijk dat de zorgverlening aan de cliënten kan worden gecontinueerd indien de voorgenomen concentratie op korte termijn plaatsvindt.

¹ Insolventienummer F.05/16/271, te raadplegen via insolventies.rechtspraak.nl.

15. Gezien het voorgaande acht de NZa het aannemelijk dat er sprake is van een spoedeisend geval in de zin van artikel 49d, eerste lid, Wmg.

Kenmerk
184666/254204

Pagina
3 van 5

B. Redelijk vermoeden van goedkeuring

16. 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

17. 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.
18. 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.

Personeel

19. De ondernemingsraad van Pleyade en de ondernemingsraad van Diafaan zijn door het bestuur van Pleyade respectievelijk de curator van Diafaan schriftelijk geïnformeerd over de voorgenomen concentratie. Beide ondernemingsraden zijn in de gelegenheid gesteld vragen te stellen en opmerkingen te maken. Vervolgens hebben beide ondernemingsraden positief geadviseerd over de voorgenomen concentratie. Om die reden acht de NZa het aannemelijk dat het personeel van Pleyade en Diafaan op een zorgvuldige wijze is en zal worden betrokken bij de voorbereiding van de voorgenomen concentratie.

Cliënten

20. De cliëntenraad van Pleyade en de cliëntenraad van Diafaan zijn door het bestuur van Pleyade respectievelijk de curator van Diafaan schriftelijk geïnformeerd over de voorgenomen concentratie. Beide cliëntenraden zijn in de gelegenheid gesteld vragen te stellen en opmerkingen te maken. Vervolgens hebben beide cliëntenraden positief geadviseerd over de voorgenomen concentratie. Om die reden acht de NZa het aannemelijk dat de cliënten van Pleyade en Diafaan op een zorgvuldige wijze zijn en zullen worden betrokken bij de voorbereiding van de voorgenomen concentratie.

Andere betrokkenen

21. Naast het personeel en de cliënten is het zorgkantoor in de gelegenheid gesteld om hun bezwaren kenbaar te maken. Het zorgkantoor heeft ingestemd met de overname.

22. 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.

Kenmerk
184666/254204

Pagina
4 van 5

Cruciale zorg

23. Betrokken organisaties leveren zorg op basis van de Wet langdurige zorg (Wlz-zorg). Wlz-zorg is een bij algemene maatregel van bestuur aangewezen vorm van cruciale zorg, als bedoeld in artikel 56a, eerste lid, Wmg. De NZa heeft vooralsnog geen aanwijzingen dat er als gevolg van de voorgenomen concentratie veranderingen in de sociale context zullen plaatsvinden.

Voorwaarden en voorschriften

24. 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. 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

25. 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: 25 mei 2016

De Nederlandse Zorgautoriteit,

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

Ingevolge artikel 8:1 Algemene wet bestuursrecht (Awb) juncto artikel 7:1, eerste lid, 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. In de linkerbovenhoek van de envelop vermeldt u: Bezwaarschrift. Het bezwaar moet volgens artikel 6:5, eerste lid, 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.

Kenmerk
184666/254204

Pagina
5 van 5