

**PREZES URZĘDU  
OCHRONY KONKURENCJI I KONSUMENTÓW  
DELEGATURA W POZNANIU**

61-851 Poznań, ul. Zielona 8  
Tel. (0-61) 852-15-17, 852-77-50, Fax (0-61) 851-86-44  
E-mail : poznan@uokik.gov.pl

Poznań, 30.12.2000r.

RPZ - 411 - S / 7 / 569 / 2000 / AN+PL

**DECYZJA Nr RPZ<sup>22</sup> / 2000**

Na podstawie art. 104 § 1 k.p.a. i art. 15a ust. 1 pkt 1 ustawy z dnia 24 lutego 1990 r. o przeciwdziałaniu praktykom monopolistycznym i ochronie interesów konsumentów ( tekst jedn. Dz. U. z 1999 r., Nr 52, poz. 547 ze zm.) po przeprowadzeniu postępowania administracyjnego wszczętego z urzędu, Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów - Delegatura w Poznaniu nakłada na **Emax S.A. (następca prawny EMAX Sp. z o.o.) z siedzibą w Poznaniu**, z tytułu niewykonania w terminie obowiązku zgłoszenia zamiaru łączenia przedsiębiorców, o którym mowa w art. 11 ust. 1 w związku z art. 11 ust. 2 pkt 3 ww. ustawy, polegającego na nabyciu w dniu 23.12.1999 przez „BB Investment” Sp. z o.o. w Poznaniu udziałów w „Emax” Sp. z o.o. w Poznaniu, w wyniku którego spółka „BB Investment” Sp. z o.o. w Poznaniu uzyskała ponad 50% całkowitej liczby głosów na zgromadzeniu wspólników spółki „Emax” Sp. z o.o. w Poznaniu, **karę pieniężną w wysokości 7000 zł ( słownie : siedem tysięcy złotych )**, płatną do budżetu Państwa.

***Uzasadnienie***

W dniu 14.07.2000 r. pełnomocnik EMAX Sp. z o.o. z siedzibą w Poznaniu, Pan Włodzimierz Głowacki, dokonał zgłoszenia do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów - Delegatury w Poznaniu łączenia przedsiębiorców, polegającego na nabyciu w dniu 23.12.1999 r. przez „BB Investment” Sp. z o.o. w Poznaniu udziałów w „Emax” Sp. z o.o. w Poznaniu, w wyniku którego „BB Investment” Sp. z o.o. w Poznaniu uzyskała ponad 50% całkowitej liczby głosów na zgromadzeniu wspólników spółki „Emax” Sp. z o.o. w Poznaniu, przy czym łączna wartość rocznej sprzedaży towarów obu podmiotów w roku poprzedzającym rok dokonania łączenia przekroczyła 25 mln Euro.

W piśmie z dnia 7.08.2000 r. Urząd Ochrony Konkurencji i Konsumentów nie zgłosił zastrzeżeń do tego łączenia.

W dniu 30.08.2000 r. Urząd wszczął z urzędu postępowanie administracyjne w sprawie nałożenia na EMAX Sp. z o.o. kary pieniężnej za nieterminowe zgłoszenie łączenia.

W dniu 30 października 2000 r. Sąd Rejonowy w Poznaniu zarejestrował przekształcenie „Emax” Sp. z o.o. w spółkę akcyjną, o czym poinformował pełnomocnik spółki (pismem z dnia 30 listopada 2000 r.).

W swoich wyjaśnieniach, pełnomocnik spółki tłumaczy brak zgłoszenia zamiaru połączenia spółek przed dokonaniem łączenia wątpliwościami dotyczącymi istnienia obowiązku zgłoszenia, błędnym szacunkiem łącznej wartości sprzedaży towarów i usług w roku poprzedzającym rok dokonania łączenia oraz wskazuje na brak negatywnych skutków przedmiotowego łączenia dla konkurencji.

Spółka wniosła o odstąpienie od wymierzania kary, umorzenie postępowania w tej sprawie, względnie wymierzenie kary w jak najniższej wysokości.

### **Urząd Ochrony Konkurencji i Konsumentów ustalił i zważył, co następuje :**

W dniu 23.12.1999 r. odbyło się Nadzwyczajne Zgromadzenie Wspólników BB INVESTMENT Sp. z o.o. z siedzibą w Poznaniu, podczas którego podjęto uchwałę o podwyższeniu kapitału zakładowego spółki BB INVESTMENT. Jej następstwem było objęcie przez ww. spółkę 100% udziałów w EMAX Sp. z o.o.

Zgodnie z treścią art. 11 ust.1 w związku z art. 11 ust.2 pkt 3 ustawy z dnia 24 lutego 1990 r. o przeciwdziałaniu praktykom monopolistycznym i ochronie interesów konsumentów (tekst jednolity: Dz. U. 1999 r. Nr 52 Poz. 547z<sup>ę</sup> zm.), zamiar łączenia przedsiębiorców polegający na objęciu lub nabyciu akcji lub udziałów innego przedsiębiorcy, powodujący osiągnięcie lub przekroczenie 25%, 33% lub 50% głosów na walnym zgromadzeniu lub zgromadzeniu wspólników, jeżeli łączna wartość rocznej sprzedaży towarów obu podmiotów – w roku kalendarzowym poprzedzającym rok zgłoszenia zamiaru – przekracza 25 milionów EURO, podlega zgłoszeniu Prezesowi Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów w terminie 14 dni od dokonania czynności, z którą ustawa wiąże ten obowiązek.

W przypadku planowanego łączenia w trybie art. 11 ust. 2 pkt 3 ww. ustawy, zamiar taki zgłaszają Prezesowi Urzędu zarówno organ zarządzający przedsiębiorcy nabywającego lub obejmującego udziały lub akcje, jak i organ zarządzający spółki, której udziały lub akcje są przedmiotem nabycia lub objęcia, zgodnie z § 2 ust. 1 pkt 3 Rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 7 grudnia 1999 roku w sprawie określenia szczegółowych warunków, jakim powinno odpowiadać zgłoszenie zamiaru łączenia przedsiębiorców, oraz określenia organów podmiotów zobowiązanych do dokonania tego zgłoszenia (Dz. U. Nr 99 z 1999 r. poz. 1161)

W przedmiotowej sprawie obowiązek zgłoszenia zamiaru łączenia spoczywał na zarządach obu spółek.

W ustawie o p.p.m. brak jest ściśle określonych unormowań dotyczących początku biegu terminu dla zgłoszenia zamiaru łączenia. Dlatego też względy praworządności i potrzeba uwzględnienia słusznego interesu przedsiębiorców, na jakich opiera się postępowanie administracyjne ( art. 6 i 7 kpa ), uzasadniają stanowisko, aby w tym przypadku karać nie budzące wątpliwości przypadki niedopełnienia powyższego obowiązku. Dlatego początek 14 – dniowego terminu na dokonanie zgłoszenia zamiaru łączenia należy powiązać najpóźniej z momentem dojścia do skutku któregoś z przypadków łączenia, o których mowa w art. 11 ust. 2 ww. ustawy.

Biorąc powyższe pod uwagę, zarząd EMAX Sp. z o.o. winien dokonać zgłoszenia najpóźniej do dnia 6.01.2000 r., bowiem spółka podjęła zamiar, o jakim wyżej mowa, najpóźniej w dniu podjęcia uchwały o podwyższeniu kapitału zakładowego spółki BB INVESTMENT, czyli w dacie 23.12.1999 r. W tej bowiem dacie zamiar spółki dotyczący łączenia był całkowicie skonkretyzowany. Wynika z tego, że spółka EMAX Sp. z o.o. znajdowała się w zwłoce w wykonaniu obowiązku zgłoszenia od dnia 7.01.2000 r. Zgłoszenie

miało miejsce w dniu 17.07.2000 r, czyli po upływie 6 miesięcy, przy czym rozpoczął bieg 7 miesiąc niewykonania ustawowego obowiązku.

Zgodnie z treścią art. 15a ust. 1 pkt 1 ww., Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów może w drodze decyzji nałożyć na przedsiębiorcę karę pieniężną do wysokości 1 % przychodu za każdy rozpoczęty miesiąc niewykonania obowiązku zgłoszenia, o którym mowa w art. 11. Przychodem, w rozumieniu tego przepisu, jest  $\frac{1}{12}$  przychodu uzyskanego w roku podatkowym poprzedzającym dzień wydania decyzji Prezesa Urzędu, w rozumieniu przepisów o podatku dochodowym od osób prawnych lub od osób fizycznych ( art. 2 pkt 10 ustawy o p.p.m. i o.i.k.).

W 1999 r. EMAX Sp. z o.o. osiągnęła przychód, w rozumieniu ustawy o podatku dochodowym od osób prawnych, w wysokości 120.758.566,44 zł.

Zgodnie z wyżej powołanymi przepisami, kara pieniężna o jakiej mowa w art. 15a ust. 1 pkt 1 ustawy o p.p.m. i o.i.k. z tytułu niewykonania obowiązku zgłoszenia łączenia, biorąc pod uwagę przychód osiągnięty w 1999 roku przez EMAX Sp. z o.o. oraz okres opóźnienia, mogłaby maksymalnie wynosić 704.424,97 zł. Kwota ta stanowi wynik obliczenia :  $120.758.566,44 \text{ zł} \times \frac{1}{12} \times 1 \% \times 7$  miesięcy zwłoki.

Ustalając karę w wysokości 7000 zł (słownie: siedem tysięcy złotych), a więc w granicach ok. 1 % kary maksymalnej Urząd miał na względzie, iż dokonane łączenie nie spowodowało zagrożenia dla konkurencji na rynku, na którym przedsiębiorcy uczestniczący w łączeniu prowadzą swoją działalność. Istotna jest również okoliczność, że Urząd miał możliwość dokonania tej oceny z inicjatywy strony, gdyż zgłoszenia dokonano bez wezwania Urzędu.

Ustalony wymiar kary uwzględnia przedstawione przez stronę wyjaśnienia co do okoliczności zaistnienia opóźnienia w realizacji ustawowego obowiązku dokonania zgłoszenia zamiaru łączenia. Urząd nie może jednak odstąpić od wymierzenia kary z uwagi na fakt, iż nie jest to pierwszy przypadek niedopełnienia przez Emax Sp. z o.o. ww. obowiązku (w decyzji RPZ-5/98 z dnia 9 lutego 1998 stwierdzono niedopełnienie obowiązku zgłoszenia zamiaru łączenia spółki EMAX Sp z o.o. w Poznaniu z BMT Leasing S.A. w Poznaniu).

Od niniejszej decyzji stronie przysługuje prawo wniesienia odwołania do Sądu Okręgowego – Sądu Antymonopolowego w Warszawie w terminie dwóch tygodni od dnia doręczenia decyzji, za pośrednictwem Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów – Delegatura w Poznaniu. Karę pieniężną należy wpłacić na konto Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów NBP O/O Warszawa 10101010-7878-223-1, w terminie 7 dni od uprawomocnienia się decyzji.

Otrzymują :

1. Departament Prawny  
Urzędu Ochrony  
Konkurencji i Konsumentów
2. pełnomocnik EMAX S.A. w Poznaniu  
Włodzimierz Głowacki  
radca prawny  
„Głowacki, Grynhoff, Hałaziński Spółka Jawna”  
Kancelaria Prawna  
ul. Grottgera 4  
60-757 Poznań
3. a/a

URZĘD OCHRONY KONKURENCJI I KONSUMENTÓW  
DELEGATURA W POZNANIU

*[Podpis]*  
Dyrektor