

**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, 27.02.2001 r.

RPZ – 411 – S /1 / 2001 /AN+MC

DECYZJA Nr RPZ 2/2001

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, w imieniu Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów – Delegatura w Poznaniu, nakłada się na **PRO-REM Wirtgen Maszyny Budowlane 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 15 czerwca 2000 r. przez Spółkę Wirtgen International GmbH & Co.KG z siedzibą w Vettelschos (RFN) udziałów PRO-REM Wirtgen Maszyny Budowlane Sp. z o.o. w Poznaniu, w wyniku którego Spółka Wirtgen International GmbH & Co.KG uzyskała 50% całkowitej liczby głosów na zgromadzeniu wspólników Spółki PRO-REM Wirtgen Maszyny Budowlane, **karę pieniężną w wysokości 500 zł (słownie : pięćset złotych)**, płatną do budżetu Państwa.

Uzasadnienie

W dniu 31.07.2000 r. pełnomocnik PRO-REM Wirtgen Maszyny Budowlane Sp. z o.o. z siedzibą w Poznaniu, Pan Mirosław Babiaczyk, dokonał zgłoszenia do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów - Delegatury w Poznaniu łączenia przedsiębiorców, polegającego na nabyciu w dniu 15.06.2000 r. przez Spółkę Wirtgen International GmbH & Co.KG z siedzibą w Vettelschos (RFN) udziałów PRO-REM Wirtgen Maszyny Budowlane Sp. z o.o. z siedzibą w Poznaniu, w wyniku którego Spółka Wirtgen International GmbH & Co.KG uzyskała 50% całkowitej liczby głosów na zgromadzeniu wspólników Spółki PRO-REM Wirtgen Maszyny Budowlane w Poznaniu, przy czym łączna wartość rocznej sprzedaży towarów obu wskazanych podmiotów w roku poprzedzającym rok dokonania łączenia przekroczyła 25 mln EURO.

W piśmie z dnia 12.01.2001 r. Urząd Ochrony Konkurencji i Konsumentów nie zgłosił zastrzeżeń do tego łączenia.

W dniu 26.01.2001 r. Prezes UOKiK wszczął z urzędu postępowanie administracyjne w sprawie nałożenia na PRO-REM Wirtgen Maszyny Budowlane Sp. z o.o. z siedzibą w Poznaniu kary pieniężnej za nieterminowe zgłoszenie łączenia.

W swoich wyjaśnieniach, pełnomocnik Spółki podniósł, iż wszystkie wymagane prawem dokumenty dotyczące wspomnianego zgłoszenia zostały złożone przez PRO-REM Wirtgen Maszyny Budowlane Sp. z o.o. jedynie z nieznacznym przekroczeniem ustawowego terminu, a zwłoka w zadośćuczynieniu obowiązkowi zgłoszenia była spowodowana przedłużającym się oczekiwaniem na przetłumaczenie przez niemieckiego partnera na język polski dokumentów niezbędnych do dokonania zgłoszenia.

W oparciu o powyższe okoliczności pełnomocnik Spółki zakwestionował celowość nałożenia sankcji pieniężnej przewidzianych ustawą o przeciwdziałaniu praktykom monopolistycznym i ochronie interesów konsumentów.

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

W dniu 15.06.2000 r. w Kancelarii Notarialnej Wojciech Sajda & Dorota Musiałkiewicz s.c. w Poznaniu została zawarta umowa sprzedaży, na podstawie której Spółka Wirtgen International GmbH & Co.KG z siedzibą w Vettelschloss nabyła 280 (dwieście osiemdziesiąt) udziałów Spółki z o.o. PRO-REM Wirtgen Maszyny Budowlane z siedzibą w Poznaniu, dających prawo do 50% głosów na zgromadzeniu wspólników Spółki z Poznania.

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. 547ze 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 tym wypadku obu reprezentowanych przez Kancelarię Prawną Biabaczyk, Skrocki & Partners w Poznaniu.

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, pełnomocnik PRO-REM Wirtgen Maszyny Budowlane Sp. z o.o. winien dokonać zgłoszenia najpóźniej do dnia 29.06.2001 r., bowiem Spółka podjęła zamiar, o jakim wyżej mowa, najpóźniej w dniu zawarcia ze Spółką Wirtgen International GmbH & Co.KG umowy sprzedaży swych udziałów, czyli w dacie 15.06.2000 r. W tym bowiem dniu zamiar Spółki dotyczący łączenia został w pełni zrealizowany. Wynika z tego, że Spółka PRO-REM Wirtgen Maszyny Budowlane znajdowała się w zwłoce w wykonaniu obowiązku zgłoszenia od dnia 30.06.2000 r.. Zgłoszenie miało miejsce w dniu 31.07.2000 r., czyli po upływie miesiąca i jednego dnia, przy czym rozpoczął bieg 2 miesiąc niewykonania ustawowego obowiązku.

Zgodnie z treścią art. 15a ust. 1 pkt 1 ww., Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów może w drodze decyzji 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 2000 r. PRO-REM Wirtgen Maszyny Budowlane Sp. z o.o. osiągnęła przychód, w rozumieniu ustawy o podatku dochodowym od osób prawnych, w wysokości [usunięto] 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 2000 roku przez PRO-REM Wirtgen Maszyny Budowlane Sp. z o.o. oraz okres opóźnienia, mogłaby maksymalnie wynosić [usunięto] zł. Kwota ta stanowi wynik obliczenia : [usunięto] zł. $\times \frac{1}{12} \times 1\% \times 2$ miesiące zwłoki.

Ustalając karę w wysokości 500 zł (słownie: pięćset złotych), a więc w granicach ok. [usunięto] % kary maksymalnej, Prezes Urzędu 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 Prezes UOKiK miał możliwość dokonania tej oceny z inicjatywy strony, gdyż zgłoszenia dokonano bez wezwania organu antymonopolowego.

Ustalony wymiar kary uwzględnia przedstawione przez stronę wyjaśnienia co do okoliczności zaistnienia opóźnienia w realizacji ustawowego obowiązku dokonania zgłoszenia zamiaru łączenia. W szczególności, jako okoliczność łagodzącą, Prezes Urzędu potraktował fakt, iż zwłoka, jakiej dopuściła się strona nie była znaczna. Niemniej Spółka zgłaszając zamiar łączenia (a ściśle rzecz biorąc dokonane łączenie) z opóźnieniem naruszyła ustawę antymonopolową, a sam fakt niedopełnienia obowiązku wynikającego z art. 11 ww. ustawy stanowi przesłankę nałożenia kary pieniężnej. Wymierzając karę z tego tytułu Prezes UOKiK miał na względzie jej funkcję dyscyplinującą, gdyż jest ona nakładana w celu zachowania i przestrzegania obowiązującego porządku prawnego (tak Sąd Antymonopolowy w wyroku z dnia 29 stycznia 2001 r., sygn. akt XVII Ama 57/00).

Z powyższych względów, organ antymonopolowy nie mógł odstąpić od nałożenia kary i zdecydował, jak na wstępie.

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.

Z upoważnienia
Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów
Dyrektor Delegatury w Poznaniu
Edward Stawicki

Otrzymują :

1. Departament Prawny
Urzędu Ochrony
Konkurencji i Konsumentów

2. pełnomocnik PRO-REM Wirtgen Maszyny Budowlane Sp. z o.o.
Miroslaw Babiacyk
radca prawny
“Babiacyk, Skrocki & Patners”
Kancelaria Prawna
ul. Grunwaldzka 104
60-307 Poznań

3. a/a