



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

L.dz.DDI-1-411/48/03/PŁ

Warszawa, 8 stycznia 2004 r.

D E C Y Z J A Nr DPI - 4/04

Na podstawie art. 17 w związku z art. 12 ust. 3 pkt 1 ustawy z dnia 15 grudnia 2000 r. *o ochronie konkurencji i konsumentów* (Dz. U. z 2003 r. Nr 86, poz. 804 z późn. zm.), po przeprowadzeniu postępowania antymonopolowego wszczętego na wniosek GS Capital Partners 2000, L.P. z siedzibą w Nowym Jorku (Stany Zjednoczone), Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów **wyraża zgodę na dokonanie koncentracji**, polegającej na objęciu przez GS Capital Partners 2000, L.P. udziałów Blackstone/Neptune Acquisition Company L.L.C. z siedzibą w Nowym Jorku (Stany Zjednoczone), powodującym uzyskanie ponad 25 % głosów na zgromadzeniu wspólników tej spółki.

U Z A S A D N I E N I E

W dniu 9 października 2003 roku do Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów wpłynęło od GS Capital Partners 2000, L.P. z siedzibą w Nowym Jorku (zwanej dalej GSCP 2000), zgłoszenie zamiaru koncentracji przedsiębiorców, polegającej na objęciu przez tę spółkę udziałów Blackstone/Neptune Acquisition Company L.L.C. z siedzibą w Nowym Jorku (zwanej dalej Neptune), powodującym uzyskanie ponad 25 % głosów na zgromadzeniu wspólników tej spółki.

W związku z tym, iż:

- spełnione zostały niezbędne przesłanki uzasadniające obowiązek zgłoszenia zamiaru koncentracji, bowiem łączny obrót ww. podmiotów w roku obrotowym poprzedzającym rok zgłoszenia przekraczał 50 mln euro, tj. wartość określoną w art. 12 ust. 1 ustawy z dnia 15 grudnia 2000 r. *o ochronie konkurencji i konsumentów* (Dz. U. z 2003 r. Nr 86, poz. 804 z późn. zm.), zwanej dalej ustawą antymonopolową,
- objęcie udziałów innego przedsiębiorcy, powodujące uzyskanie co najmniej 25 % głosów na zgromadzeniu wspólników, jest jednym ze sposobów koncentracji, określonym w art. 12 ust. 3 pkt 1 ww. ustawy,
- nie występuje w tej sprawie żadna okoliczność z katalogu przesłanek egzonerycyjnych, wymienionych w art. 13 ww. ustawy, powodująca odstąpienie od konieczności zgłoszenia koncentracji,

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, zwany dalej również organem antymonopolowym, wszczął postępowanie w przedmiotowej sprawie, o czym powiadomił stronę pismem z dnia 30 października 2003 r.

Z informacji zawartych w zgłoszeniu oraz uzupełnionych w trakcie postępowania wynika, iż transakcja została zgłoszona bez naruszenia terminu, o którym mowa w art. 94 ust. 4 ustawy antymonopolowej. Za termin, z którym ustawa antymonopolowa wiąże obowiązek dokonania zgłoszenia należy uznać w przypadku tej koncentracji wyemitowanie akcji/udziałów przeznaczonych dla nowego akcjonariusza/udziałowcy. W odniesieniu do przedmiotowej koncentracji za czynność powodującą powstanie po stronie GSCP 2000 obowiązku zgłoszenia należy zatem uznać wyemitowanie nowych udziałów w spółce Neptune. Udziały w Neptune zostały wyemitowane w dniu 4 listopada 2003 r., a więc GSCP 2000 dokonało zgłoszenia jeszcze przed zaistnieniem czynności, z którą ustawa antymonopolowa wiąże obowiązek dokonania zgłoszenia.

W trakcie postępowania Prezes Urzędu ustalił, co następuje:

Opis transakcji i przyczyny transakcji.

Przedmiotowa koncentracja obejmuje, objęcie przez GSCP 2000 oraz Apollo Investment Fund V, L.P., z siedzibą w Nowym Jorku (Stany Zjednoczone), udziałów w Neptune, proporcjonalnych do ich odpowiednich wkładów finansowych w Neptune. GSCP 2000 obejmie w wyniku tej transakcji 25,58 % udziałów w Neptune, dwóch innych udziałowców w wyniku tej transakcji będzie miało po 37,21 % udziałów w Neptune. Obecnie wszystkie udziały Neptune należą do Blackstone Capital Partners IV Merchant Banking Fund, L.P., który po dokonaniu opisanej transakcji pozostanie jednym z udziałowców.

Następnie, udziałowcy, działając poprzez Neptune jako wehikuł korporacyjny, nabędą pośrednio:

- udziały w Ondeo Nalco Company z siedzibą w Naperville (Stany Zjednoczone), oraz
- zorganizowaną część przedsiębiorstwa Nalco International S.A.S.

Planowane przez GSCP 2000 objęcie udziałów Neptune jest czynnością techniczną, pośrednią i czasową, która ma doprowadzić do realizacji faktycznego ekonomicznego celu tej transakcji, jakim jest objęcie udziałów Ondeo Nalco Company oraz zorganizowanej części przedsiębiorstwa Nalco International S.A.S. Tak więc GSCP 2000 obejmuje udziały i dokonuje odpowiednich wpłat na kapitał spółki przy założeniu niezwłocznego objęcia udziałów Ondeo Nalco Company oraz zorganizowanej części przedsiębiorstwa Nalco International S.A.S. Oba etapy transakcji są nierozdzielne z ekonomicznego i kontraktowego punktu widzenia, a zatem muszą być również analizowane jako całość mimo prowadzenia odrębnych postępowań antymonopolowych w sprawie koncentracji.

Niniejsza transakcja nie jest związana z objęciem akcji dopuszczonych do publicznego obrotu.

Zgłaszana koncentracja stanowi inwestycję finansową. Cel gospodarczy inwestorów polega na sfinansowaniu transakcji, poprawie wydajności, polepszeniu struktury kosztów i rentowności Ondeo Nalco Company oraz zorganizowanej części

przedsiębiorstwa Nalco International S.A.S. po to, aby następnie sprzedać udziały bądź akcje z zyskiem.

Uczestnicy koncentracji.

I. GS Capital Partners 2000, L.P. jest spółką komandytową utworzoną na podstawie prawa Stanu Delaware. Działa ona w charakterze prywatnego funduszu inwestycyjnego The Goldman Sachs Group, Inc., amerykańskiego banku inwestycyjnego działającego w zakresie obrotu papierami wartościowymi oraz zarządzania inwestycjami na światowych rynkach kapitałowych. Według PKD, działalność tę można zakwalifikować jako pozostałe pośrednictwo finansowe, gdzie indziej nie sklasyfikowane (PKD 65.23.Z.). Komplementariuszem GSCP 2000 jest GS Advisors 2000, L.L.C., spółka z ograniczoną odpowiedzialnością utworzoną na podstawie prawa Stanu Delaware (Stany Zjednoczone). Spółką zarządzającą inwestycjami GSCP 2000 jest Goldman, Sachs & Co., spółka komandytowa zawiązana zgodnie z prawem Stanu Nowy Jork kontrolowana w pełni, choć pośrednio, przez The Goldman Sachs Group, Inc.

Goldman Sachs jest światowym liderem w dziedzinie bankowości inwestycyjnej, obrotu papierami wartościowymi i zarządzania inwestycjami, świadczącym na całym świecie szeroki zakres usług na rzecz zróżnicowanych klientów, wśród nich spółek, instytucji finansowych, organów administracji państwowej oraz indywidualnych klientów dysponujących znacznym kapitałem.

W zakresie bankowości inwestycyjnej działalność Grupy Kapitałowej dzieli się na dwie kategorie: doradztwo finansowe oraz ubezpieczenia. Doradztwo finansowe obejmuje doradztwo w zakresie połączeń i zakupów oraz sprzedaży przedsiębiorstw, działań obronnych spółek, restrukturyzacji i wydziałania segmentów działalności przedsiębiorstw. Działalność w zakresie ubezpieczeń obejmuje oferty publiczne i plasowanie dłużnych i kapitałowych papierów wartościowych. Grupa Kapitałowa posiada swoje oddziały i prowadzi działalność w Stanach Zjednoczonych, Kanadzie, Niemczech, Francji, Wielkiej Brytanii, Szwajcarii, Irlandii, Hiszpanii, Włoszech, Szwecji, Meksyku, Ameryce Południowej, Azji i Australii.

W skład Grupy Kapitałowej Goldman Sachs wchodzi fundusze inwestycyjne, takie jak GSCP 2000, dokonujące portfelowych inwestycji kapitałowych. Fundusze te posiadają kontrolne pakiety akcji w następujących spółkach prowadzących działalność w Europie:

- Amscan Holdings, Inc. (USA),
- Kabel Deutschland GmbH (Niemcy),
- IPC Acquisition Corp. (USA),
- Messer Griesheim Group GmbH (Niemcy),
- Concordia Bus B.V. (Holandia),
- Hexcel Corporation (USA),
- Burger King Holdings. LLC (USA),
- BPC Holding Corporation.

GSCP 2000 jest prywatnym funduszem inwestycyjnym. Zakres jego działalności obejmuje dokonywanie inwestycji w inne spółki. Zasięg geograficzny tego typu działalności ma wymiar globalny. GSCP 2000 nie ma żadnych podmiotów zależnych w Polsce.

II. Blackstone/Neptune Acquisition Company L.L.C. jest spółką z ograniczoną odpowiedzialnością utworzoną na podstawie prawa Stanu Delaware (Stany Zjednoczone).

Neptune został zawiązany wyłącznie dla celów niniejszej transakcji i będzie w przyszłości prowadził działalność jako spółka holdingowa. Zgodnie z PKD działalność tej spółki może być sklasyfikowana jako działalność agencji zajmujących się zarządzaniem przedsiębiorstwami (PKD 74.15Z.).

Zakres działalności Neptune ma obejmować zarządzanie innymi podmiotami oraz nabywanie udziałów w podmiotach, które prowadzą działalność zbliżoną do działalności grupy. Zasięg geograficzny tego typu działalności ma wymiar globalny.

W chwili obecnej Neptune jest w pełni kontrolowany przez Blackstone Capital Partners IV Merchant Banking Fund, L.P., który po dokonaniu opisanej transakcji pozostanie jednym z udziałowców. Ponadto inwestorami będą GSCP 2000 oraz Apollo Investment Fund V, L.P. Zarówno zgłaszający niniejszą koncentrację, jak i Apollo Investment Fund V nabędą udziały w Neptune. Zakładany pełny wkład kapitałowy konieczny do dokonania nabycia wyniesie maksymalnie około 1.250 mln. USD. GSCP 2000 wniesie 275 mln. USD wymaganego wkładu kapitałowego, natomiast pozostałe fundusze wniosą każdy po połowie pozostałej części wymaganego kapitału. Każdy inwestor uzyska udziały w Neptune w ilości proporcjonalnej do swojego wkładu kapitałowego. GSCP 2000 obejmie 25,58 %, Apollo Investment Fund V, L.P. – 37,21 %, a Blackstone Capital Partners IV Merchant Banking Fund, L.P. – 37,21 %.

Każdy inwestor będzie miał prawo do dwóch miejsc w Radzie Dyrektorów, a w skład tej Rady będzie wchodzić taka liczba dodatkowych dyrektorów zarządzających lub zewnętrznych, na jaką wyrazi zgodę dwóch z trzech inwestorów. Co do zasady, zarówno decyzje Rady Dyrektorów będą wymagały zgody przedstawicieli dwóch z trzech inwestorów, jak i decyzje wspólników Neptune będą wymagały zgody dwóch z trzech inwestorów. Żaden z inwestorów nie będzie miał prawa weta, za wyjątkiem decyzji dotyczących warunków dokapitalizowania Neptune.

III. Ondo Nalco Company jest spółką utworzoną i działającą zgodnie z prawem Stanu Delaware. Spółka ta zajmuje się produkcją i sprzedażą różnorodnych biologicznych i chemicznych środków, które służą głównie do uzdatniania wód komunalnych i przemysłowych. Jej klientami są spółki prowadzące działalność w sektorach ogólnoprzemysłowym, instytucjonalnym, papierniczym i energetycznym.

Ondo Nalco Company posiada spółki zależne w następujących krajach: Angoli, Arabii Saudyjskiej, Argentynie, Australii, Austrii, Belgii, Brazylii, Chile, Chinach, Czechach, Danii, Egipcie, Filipinach, Finlandii, Grecji, Hiszpanii, Holandii, Hong-Kongu, Indiach, Indonezji, Japonii, Kamerunie, Kanadzie, Kolumbii, Malezji, Meksyku, Namibii, Niemczech, Nigerii, Norwegii, Nowej Zelandii, Puerto Rico, Republice Południowej Afryki, Rosji, Singapurze, Stanach Zjednoczonych, Szwajcarii, Szwecji, Tajlandii, Tajwanie, Turcji, Wenezueli, Węgrzech, Wielkiej Brytanii, Włoszech, Wyspach Dziewiczych, Zimbabwie, Zjednoczonych Emiratach Arabskich.

Ondo Nalco Company posiada także jedną spółkę zależną działającą na terenie Polski – Ondo Nalco Polska Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie. Spółka ta prowadzi działalność na następujących rynkach:

- chemiczne środki uzdatniania wody, stosowane w prewencyjnej ochronie instalacji wodnych w przemyśle;
- organiczne koagulanty i flokulanty stosowane w dwufazowym oczyszczaniu wody, która była wykorzystywana w przemyśle;

- chemiczne środki uzdatniania wody stosowane do zapobiegania korozji i tworzeniu się osadów w instalacjach ciepłych;
- środki retencyjne stosowane w przemyśle papierniczym;
- składniki kosmetyków (środki chemiczne do produkcji kosmetyków).

IV. Zorganizowana część przedsiębiorstwa Nalco International S.A.S. obejmuje 100 % udziałów bądź akcji oraz praw głosu w następujących spółkach zależnych:

- Nalco Dutch Holdings B.V. z siedzibą w Oegstgeest (Holandia);
- Nalco Portuguesa (Quimica Industrial) Ltd. z siedzibą w Alges (Portugalia);
- Ondeo Nalco (Shanghai) Trading Co. Ltd. z siedzibą w Szanghaju (Chiny);
- Ondeo Nalco Belgium NV/S.A. z siedzibą w Kontich (Belgia);
- Ondeo Nalco France z siedzibą w Wasquehal (Francja);
- Wyss Wassertechnik AG z siedzibą w Winterthur (Szwajcaria)

Żadna z powyższych spółek nie posiada spółek zależnych w Polsce. Nalco International S.A.S. z siedzibą w Wasquehal (Francja) jest uproszczoną spółką akcyjną utworzoną zgodnie z prawem francuskim.

Organ antymonopolowy zważył, co następuje:

Rynki właściwe, na które koncentracja wywiera wpływ.

W myśl art. 4 pkt 8 ustawy antymonopolowej, przez rynek właściwy rozumie się rynek towarów, które ze względu na ich przeznaczenie, cenę oraz właściwości, w tym jakość, są uznawane przez ich nabywców za substytuty oraz są oferowane na obszarze, na którym, ze względu na ich rodzaj i właściwości, istnienie barier dostępu do rynku, preferencje konsumentów, znaczące różnice cen i koszty transportu, panują zbliżone warunki konkurencji. A zatem rynek ten wyznaczają zasadniczo dwa elementy: towar (*rynek produktowy*) i terytorium (*rynek geograficzny*).

Mając na uwadze powyższe oraz kryteria określone w rozporządzeniu Rady Ministrów z dnia 3 kwietnia 2002 r. w sprawie zgłoszenia zamiaru koncentracji przedsiębiorców (Dz. U. Nr 37, poz. 334) a także przedmiot działalności spółek z grupy kapitałowej Goldman Sachs (Cognis GmbH) oraz Ondeo Nalco Company i spółek wchodzących w skład zorganizowanej części przedsiębiorstwa Nalco International S.A.S. stwierdzić należy, iż:

- a)** Uczestnicy koncentracji działają na wspólnych rynkach produktowych w odniesieniu do środków chemicznych stosowanych w produkcji kosmetyków. Są to następujące środki chemiczne:
- środki powierzchniowo czynne (emulgatory);
 - składniki olejów kosmetycznych,
 - woski,
 - polimery,
 - rozpuszczalne w wodzie ekstrakty roślinne,
 - środki chłodzące,

- środki filtrujące promienie słoneczne,
- środki przeciwłupieżowe.

Są to substancje syntetyczne albo naturalne, które tworzą jeden rynek produktowy o zasięgu europejskim.

Biorąc pod uwagę, iż łączny udział na tak określonym rynku Cognis GmbH (spółki należącej do Grupy Kapitałowej Goldman Sachs) oraz Ondeo Nalco Company i spółek wchodzących w skład zorganizowanej części przedsiębiorstwa Nalco International S.A.S. nie przekracza 20 % (około 13%), należy stwierdzić, iż wskazanego rynku produktowego nie można uznać za rynek, na które koncentracja wywiera wpływ w układzie **horyzontalnym**.

- b) Jednocześnie należy wskazać, że zamierzona koncentracja nie wywrze wpływu na rynek w układzie wertykalnym. Spowodowane to jest faktem, iż produkty wytwarzane przez jednego uczestnika koncentracji nie stanowią przedmiotu zakupu bądź sprzedaży dla drugiego uczestnika koncentracji.
- c) Ponadto, mając na uwadze fakt, że na żadnym rynku uczestnicy koncentracji nie dysponują udziałem przekraczającym 40 %, należy uznać, że brak jest również rynków, na które koncentracja wywarłaby wpływ w układzie konglomeratowym.

Ocena skutków koncentracji

Mając na względzie przepis art. 1 ust. 2 ustawy *o ochronie konkurencji i konsumentów* stanowiący, iż ustawa reguluje zasady przeciwdziałania antykonkurencyjnym koncentracjom, jeżeli mogą one wywołać skutki na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej, organ antymonopolowy uznał za zasadne ocenić wpływ niniejszej koncentracji na rynek polski.

GSCP 2000 nie ma żadnych podmiotów zależnych w Polsce.

Ondeo Nalco Company posiada jedną spółkę zależną działającą na terenie Polski – Ondeo Nalco Polska Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie. Spółka ta prowadzi działalność na następujących rynkach:

- chemiczne środki uzdatniania wody, stosowane w prewencyjnej ochronie instalacji wodnych w przemyśle;
- organiczne koagulanty i flokulanty stosowane w dwufazowym oczyszczaniu wody, która była wykorzystywana w przemyśle;
- chemiczne środki uzdatniania wody stosowane do zapobiegania korozji i tworzeniu się osadów w instalacjach ciepłych;
- środki retencyjne stosowane w przemyśle papierniczym;
- składniki kosmetyków (środki chemiczne do produkcji kosmetyków).

Żadna ze spółek należących do Zorganizowanej części przedsiębiorstwa Nalco International S.A.S. nie posiada w Polsce spółek zależnych.

Powyższe dane nie dają podstaw do stwierdzenia aby przedmiotowa koncentracja doprowadziła w efekcie do wystąpienia zagrożeń dla konkurencji (natury horyzontalnej, wertykalnej lub konglomeratowej).

* * *

Przepis art. 17 ustawy antymonopolowej stanowi, iż Prezes Urzędu wydaje zgodę na dokonanie koncentracji, w wyniku której nie powstanie lub nie umocni się pozycja dominująca na rynku i wskutek czego konkurencja na rynku nie zostanie istotnie ograniczona.

Analiza skutków niniejszej koncentracji nie wykazała zagrożeń dla rynku polskiego płynących z objęcia udziałów/akcji Ondeo Nalco Company oraz spółek należących do Zorganizowanej części przedsiębiorstwa Nalco International S.A.S. przez Grupę GS 2000, należącą do Grupy Kapitałowej Goldman Sachs (poprzez wehikuł korporacyjny - spółka Neptune)

Organ antymonopolowy uznając za zasadne wyrażenie zgody na dokonanie przedmiotowej koncentracji, wziął pod uwagę w szczególności następujące przesłanki:

- brak jest rynków właściwych, na które koncentracja wywierałaby wpływ w układzie horyzontalnym, wertykalnym lub konglomeratowym;
- objęcie przez Grupę Kapitałową Goldman Sachs udziałów Ondeo Nalco Company nie będzie miało wpływu na dotychczasowe stosunki handlowe Grupy Goldman Sachs z Polską, głównie ze względu na brak obecności tej Grupy na rynku polskim;

Reasumując, należy stwierdzić, iż planowana koncentracja spełnia przesłanki określone w art. 17 ustawy *o ochronie konkurencji i konsumentów*. W jej wyniku nie dojdzie bowiem do powstania pozycji dominującej na żadnym z rynków produktowych, na których są obecni w Polsce uczestnicy koncentracji. Wskutek planowanej koncentracji nie dojdzie również do istotnego ograniczenia konkurencji.

Wobec powyższego orzeczono jak w sentencji.

Stosownie do treści art. 78 ust. 1 ustawy *o ochronie konkurencji i konsumentów* w związku z art. 479²⁸ k.p.c., od niniejszej decyzji stronie przysługuje odwołanie do Sądu Okręgowego w Warszawie – Sądu Ochrony Konkurencji i Konsumentów – za pośrednictwem Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, w terminie dwutygodniowym od dnia jej doręczenia.

Z upoważnienia
Prezesa Urzędu Ochrony
Konkurencji i Konsumentów
p.o. Dyrektora
Departamentu Przemysłu i Infrastruktury
Piotr Mück

Otrzymuje:

Pan

Jarosław Sroczyński

Pan

Krzysztof Kanton

„S. Sołtysiński, A. Kawecki & A. Szlęzak

Doradcy Prawni” Spółka Komandytowa

ul. Wawelska 15B

02-034 Warszawa