



PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW
TOMASZ CHRÓSTNY

Warszawa, 31 stycznia 2024 r.

DKK-1.423.1.2023.AG

Decyzja nr DKK – 27/2024

„Informacje prawnie chronione oznaczono [xxx]”

- I. Na podstawie art. 19 ust. 1 i 2 w związku z art. 13 ust. 1 oraz ust. 2 pkt 4 ustawy z dnia 16 lutego 2007 r. o ochronie konkurencji i konsumentów (Dz. U. z 2023 r., poz. 1689 ze zm.), po przeprowadzeniu postępowania antymonopolowego wszczętego na wniosek Lafarge Cement S.A. z siedzibą w Małogoszczu, Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów **wydaje zgodę** na dokonanie koncentracji, polegającej na nabyciu przez Lafarge Cement S.A. z siedzibą w Małogoszczu części mienia EUROBUD Chajewscy sp. z o.o. z siedzibą w Starogardzie Gdańskim, **pod warunkiem**, że Lafarge Cement S.A. z siedzibą w Małogoszczu spełni jedno w dwóch zobowiązań określonych poniżej jako Warunek nr 1 albo Warunek nr 2:

Warunek nr 1:

W ciągu [xxxxxxxxx] od daty wydania decyzji Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, wyrażającej zgodę na dokonanie koncentracji, polegającej na nabyciu przez Lafarge Cement S.A. z siedzibą w Małogoszczu części mienia EUROBUD Chajewscy sp. z o.o. z siedzibą w Starogardzie Gdańskim w sposób trwały i nieodwracalny wyzbędzie się zorganizowanego zespołu składników materialnych i niematerialnych przeznaczonych do prowadzenia działalności gospodarczej wytwórni betonu towarowego zlokalizowanego w Pile przy ul. Motylewskiej 24, przy czym

- 1) wyzbycie będzie dotyczyć w szczególności:

- a) przeniesienia praw i obowiązków z umowy dzierżawy nieruchomości, na której znajduje się wytwórnia betonu towarowego w Pile przy ul. Motylewskiej 24,
- b) przeniesienia praw i obowiązków z umów o świadczenie usług i dostawę mediów, niezbędnych do prowadzenia działalności gospodarczej za pomocą wytwórni betonu towarowego w Pile przy ul. Motylewskiej 24,
- c) sprzedaży środków trwałych i wyposażenia, w szczególności: wężła betoniarского wraz z maszynami i urządzeniami do wytwarzania betonu towarowego, dwóch silosów wraz z płytami fundamentowymi składających się na wytwórnię betonu towarowego w Pile przy ul. Motylewskiej 24.

2) wyzbycie się wytwórni betonu towarowego w Pile przy ul. Motylewskiej 24 nastąpi na rzecz niezależnego przedsiębiorcy („Kupujący”), który spełnia łącznie następujące przesłanki:

- a) nie należy do grupy kapitałowej, w rozumieniu art. 4 pkt 14 ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów, do której należy Lafarge Cement S.A i nie jest współkontrolowany przez żaden podmiot lub podmioty z grupy kapitałowej, do której należy Lafarge Cement S.A.,
- b) posiada niezbędne zaplecze ekonomiczne, techniczne i organizacyjne do kontynuacji produkcji i sprzedaży betonu towarowego przez okres co najmniej jednego roku;

3) nabycie wytwórni betonu towarowego w Pile przy ul. Motylewskiej 24 nie doprowadzi do istotnego ograniczenia konkurencji na lokalnym rynku sprzedaży betonu towarowego wyznaczonym odległością do 25 km od wytwórni betonu towarowego należącego w dniu wydania decyzji do EUROBUD Chajewscy sp. z o.o. w Pile przy ul. Wawelskiej (obecna nazwa ulicy: Bydgoskie Przedmieście 1);

4) Kupujący powinien zostać zaakceptowany przez Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów przed nabyciem wytwórni betonu towarowego w Pile przy ul. Motylewskiej 24 w terminie 21 dni od przedstawienia Prezesowi Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów informacji na temat inwestora; Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów może odmówić akceptacji inwestora w terminie podanym w zdaniu poprzednim; termin 21 dni na akceptację inwestora nie wlicza się do terminu [xxxxxxxxxx] na wyzbycie się wytwórni betonu towarowego w Pile przy ul. Motylewskiej 24.

5) Umowa z Kupującym będzie zawierała stosowną klauzulę zabezpieczającą nieprzerwane prowadzenie przez inwestora działalności wytwórni betonu towarowego w Pile przy ul. Motylewskiej 24 przez okres co najmniej jednego roku od daty nabycia wytwórni betonu towarowego w Pile przy ul. Motylewskiej 24 przez Kupującego oraz zobowiązującą Kupującego przez ten sam okres do niezbywania lub nieobciążania składników materialnych i niematerialnych służących do prowadzenia wytwórni betonu towarowego w Pile przy ul. Motylewskiej 24, w sposób, który mógłby mieć negatywny wpływ na możliwość kontynuowania działalności operacyjnej wytwórni betonu towarowego w Pile przy ul. Motylewskiej 24. Klauzula będzie w realny sposób, tj. z uwzględnieniem np. postanowień o karze umownej, w wysokości adekwatnej do wysokości przeprowadzonej transakcji, zabezpieczać praktyczną możliwość jej wyegzekwowania. Wyżej wymieniona klauzula powinna zostać zaakceptowana przez Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów przed zawarciem umowy. Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów może odmówić akceptacji ww. klauzuli jeżeli nie będzie ona spełniać wymogów, o których mowa wyżej w tym punkcie - w terminie 21 dni od przedstawienia Prezesowi Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów treści umowy. Termin 21 dni na akceptację ww. klauzuli nie wlicza się do terminu [xxxxxxxxxx] na wyzbycie się wytwórni betonu towarowego w Pile przy ul. Motylewskiej 24.

albo Warunek nr 2 :

W ciągu [xxxxxxxxxx] od daty wydania decyzji Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, wyrażającej zgodę na dokonanie koncentracji, polegającej na nabyciu przez Lafarge Cement S.A. z siedzibą w Małogoszczu części mienia EUROBUD Chajewscy sp. z o.o. z siedzibą w Starogardzie Gdańskim Lafarge Cement S.A. zapewni nową lokalizację wytwórni betonu towarowego (dalej „WBT Nowa Lokalizacja”) w Pile przy ul. Motylewskiej 24 na lokalnym rynku sprzedaży betonu towarowego wyznaczonym odległością do 25 km od wytwórni betonu towarowego należącego w dniu wydania decyzji do EUROBUD Chajewscy sp. z o.o. w Pile przy ul. Wawelskiej (obecna nazwa ulicy: Bydgoskie Przedmieście 1),

1) przy czym:

- a) Lafarge Cement S.A. z siedzibą w Małogoszczu przeniesie wytwórnię betonu towarowego w Pile przy ul. Motylewskiej 24 na WBT Nowa Lokalizacja środki trwałe i wyposażenie, w tym węzeł betoniarski wraz z maszynami

i urządzeniami do wytwarzania betonu towarowego, dwa silosy, oraz niezbędne zaplecze ekonomiczne, techniczne i organizacyjne do produkcji i sprzedaży betonu towarowego,

b) Lafarge Cement S.A. z siedzibą w Małogoszczu przeniesie prawa i obowiązki z umowy dzierżawy nieruchomości, na której znajduje się WBT Nowa Lokalizacja albo prawo własności nieruchomości, na której będzie znajdować się WBT Nowa Lokalizacja,

c) Lafarge Cement S.A. z siedzibą w Małogoszczu przeniesie prawa i obowiązki z umów o świadczenie usług i dostawę mediów, niezbędnych do prowadzenia działalności gospodarczej za pomocą WBT Nowa Lokalizacja,

2) Lafarge Cement S.A. z siedzibą w Małogoszczu w sposób trwały i nieodwracalny wyzbędzie się zorganizowanego zespołu składników materialnych i niematerialnych składających się na wytwórnię betonu towarowego w Pile przy ul. Motylewskiej 24 na rzecz niezależnego przedsiębiorcy („Kupujący”), który spełnia łącznie następujące przesłanki:

a) nie należy do grupy kapitałowej, w rozumieniu art. 4 pkt 14 ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów, do której należy Lafarge Cement S.A i nie jest współkontrolowany przez żaden podmiot lub podmioty z grupy kapitałowej, do której należy Lafarge Cement S.A.,

b) posiada niezbędne zaplecze ekonomiczne, techniczne i organizacyjne do kontynuacji produkcji i sprzedaży betonu towarowego przez okres co najmniej jednego roku;

3) Zobowiązanie, o którym mowa w pkt 1 powyżej zostanie spełnione również w przypadku gdy Kupujący dysponuje prawem własności lub na podstawie umowy dzierżawy korzysta z nieruchomości położonej na lokalnym rynku sprzedaży betonu towarowego wyznaczonym odległością do 25 km od wytwórni betonu towarowego należącego w dniu wydania decyzji do EUROBUD Chajewscy sp. z o.o. w Pile przy ul. Wawelskiej (obecna nazwa ulicy: Bydgoskie Przedmieście 1), która to nieruchomość umożliwia prowadzenie działalności polegającej na produkcji betonu towarowego;

4) nabycie WBT Nowa Lokalizacja przez Kupującego nie doprowadzi do istotnego ograniczenia konkurencji na lokalnym rynku sprzedaży betonu towarowego wyznaczonym odległością do 25 km od wytwórni betonu towarowego należącego w dniu wydania decyzji do EUROBUD Chajewscy sp. z o.o. w Pile przy ul. Wawelskiej (obecna nazwa ulicy: Bydgoskie Przedmieście 1);

5) Kupujący powinien zostać zaakceptowany przez Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów przed nabyciem WBT Nowa Lokalizacja w terminie 21 dni od przedstawienia Prezesowi Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów informacji na temat inwestora; Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów może odmówić akceptacji Kupującego w terminie podanym w zdaniu poprzednim. Termin 21 dni na akceptację inwestora nie wlicza się do terminu [xxxxxxxxxx] na wyzbycie się WBT Nowa Lokalizacja;

6) Umowa z Kupującym będzie zawierała stosowną klauzulę zabezpieczającą nieprzerwane prowadzenie przez Kupującego działalności WBT Nowa Lokalizacja przez okres co najmniej jednego roku od daty nabycia WBT Nowa Lokalizacja przez Kupującego oraz zobowiązującą Kupującego przez ten sam okres do niezbywania lub nieobciążania składników materialnych i niematerialnych służących do prowadzenia WBT Nowa Lokalizacja, w sposób, który mógłby mieć negatywny wpływ na możliwość kontynuowania działalności operacyjnej WBT Nowa Lokalizacja. Klauzula będzie w realny sposób, tj. z uwzględnieniem np. postanowień o karze umownej, w wysokości adekwatnej do wysokości przeprowadzonej transakcji, zabezpieczać praktyczną możliwość jej wyegzekwowania. Wyżej wymieniona klauzula powinna zostać zaakceptowana przez Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów przed zawarciem umowy. Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów może odmówić akceptacji ww. klauzuli jeżeli nie będzie ona spełniać wymogów, o których mowa wyżej w tym punkcie – w terminie 21 dni od przedstawienia Prezesowi Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów treści umowy. Termin 21 dni na akceptację ww. klauzuli nie wlicza się do terminu [xxxxxxxxxx] na wyzbycie się WBT Nowa Lokalizacja.

- II. Na podstawie art. 19 ust. 3 ustawy z dnia 16 lutego 2017 r. o ochronie konkurencji i konsumentów (Dz. U. z 2023 r., poz. 1689 ze zm.), Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów nakłada na Lafarge Cement S.A. z siedzibą w Małogoszczu obowiązek złożenia informacji dotyczącej realizacji warunku w terminie 30 dni od daty jego realizacji lub upływu terminu na jego wykonanie.

UZASADNIENIE

27 stycznia 2023 r. wpłynęło do Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (dalej także: „Prezes Urzędu” lub „organ antymonopolowy”) zgłoszenie zamiaru koncentracji przedsiębiorców,

polegającej na nabyciu przez Lafarge Cement S.A. z siedzibą w Małogoszczu (dalej: „Lafarge” lub „Zgłaszający”) części mienia EUROBUD Chajewscy sp. z o.o. z siedzibą w Starogardzie Gdańskim (dalej: „część mienia Eurobud” lub „Nabywane Mienie”), tj. koncentracji określonej w art. 13 ust. 2 pkt 4 ustawy z dnia 16 lutego 2007 r. o ochronie konkurencji i konsumentów (Dz. U. z 2023 r., poz. 1689 ze zm. – dalej: „ustawa o ochronie konkurencji”). W związku z tym, iż spełnione zostały niezbędne przesłanki, uzasadniające obowiązek zgłoszenia zamiaru koncentracji, bowiem:

- łączny światowy obrót przedsiębiorców uczestniczących w koncentracji w roku obrotowym poprzedzającym rok zgłoszenia przekroczył równowartość 1 mld euro, tj. kwotę określoną w art. 13 ust. 1 pkt 1 *ustawy o ochronie konkurencji*,
- łączny obrót przedsiębiorców uczestniczących w koncentracji w roku obrotowym poprzedzającym rok zgłoszenia na terenie Polski przekroczył równowartość 50 mln euro, tj. kwotę określoną w art. 13 ust. 1 pkt 2 *ustawy o ochronie konkurencji*,
- nabycie przez przedsiębiorcę części mienia innego przedsiębiorcy (całości lub część przedsiębiorcy) jest jednym ze sposobów koncentracji określonych w art. 13 ust. 2 pkt 4 *ustawy o ochronie konkurencji*, przy czym obrót uzyskany przez Nabywane Mienie przekroczył na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej równowartość 10 mln euro w każdym z dwóch lat obrotowych poprzedzających zgłoszenie zamierzonej koncentracji,
- w przedmiotowej sprawie nie występuje żadna okoliczność z katalogu przesłanek wyłączających obowiązek zgłoszenia zamiaru koncentracji, wymienionych w art. 14 *ustawy o ochronie konkurencji*,

zostało wszczęte postępowanie antymonopolowe w przedmiotowej sprawie, o czym, zgodnie z art. 61 § 4 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2023 r., poz. 775 ze zm.), Zgłaszający został powiadomiony pismem z dnia 7 lutego 2023 r.

30 marca 2023 r. postanowieniem nr DKK-39/2023 organ antymonopolowy postanowił na podstawie art. 96a ust. 2 w związku z art. 96a ust. 1 pkt 3 *ustawy o ochronie konkurencji* przedłużyć termin na zakończenie postępowania w tej sprawie o 4 miesiące w celu przeprowadzenia badania rynku. Uzasadniając powyższe Prezes Urzędu wskazał m.in., iż działalność uczestników koncentracji pokrywa się na lokalnych rynkach sprzedaży betonu towarowego w Bydgoszczy i Pile, w którym łączne udziały według szacunków

Zgłaszającego przekraczały poziom 20%, a z uwagi na fakt, iż jak wskazał Zgłaszający nie ma on dostępu do rzeczywistych danych swoich konkurentów, przedstawione we wniosku informacje dotyczące rynków właściwych opierały się na szacunkach Zgłaszającego.

W ramach badania rynku organ antymonopolowy skierował pytania do wskazanych przez Zgłaszającego konkurentów uczestników koncentracji prowadzących działalność w zakresie sprzedaży betonu towarowego na rynkach, na których łączny udział uczestników koncentracji przekraczał próg 20 %, tj. na lokalnych rynkach w Pile i w Bydgoszczy. Pytania dotyczyły m.in. wielkości przychodów ze sprzedaży betonu towarowego osiągniętych w 2021 r. i 2022 r., ilości sprzedanego betonu towarowego, planów dotyczących otwierania i zamykania zakładów betoniarskich, jak również opinii konkurentów na temat planowanej transakcji i ewentualnych jej skutków na lokalnych rynkach sprzedaży betonu towarowego, będących przedmiotem badania.

W wyniku przeprowadzonego postępowania Prezes Urzędu ustalił, co następuje:

Uczestnicy koncentracji

Lafarge – spółka należąca do grupy kapitałowej Holcim, na czele której stoi Holcim Ltd. z siedzibą w Zug, Szwajcaria (dalej „Grupa Holcim”), której głównymi akcjonariuszami są: pan Thomas Schmidheiny (8,44%), Black Rock, Inc. z siedzibą w Nowym Jorku, USA (4,86%) oraz Dodge & Cox z siedzibą w San Francisco, USA (3,01%). Działalność Lafarge obejmuje produkcję cementu, betonu (w tym betonu towarowego) oraz wydobywanie kruszywa, kamieni ozdobnych oraz kamieni na potrzeby budownictwa, skał wapiennych, kredy, gipsu i łupków.

Grupa Holcim poza Zgłaszającym, posiada na obszarze Polski następujące spółki zależne:

- Geocycle Polska sp. z o.o. z siedzibą w Małogoszczu – obróbka i usuwanie odpadów innych niż niebezpieczne,
- LH Engineering sp. z o.o. z siedzibą w Małogoszczu – inżynieria i związane z nią doradztwo,
- Zakład Gospodarki Popiołami sp. z o.o. z siedzibą w Małogoszczu – zbieranie odpadów innych niż niebezpieczne,
- Cement S.A. z siedzibą w Chełmie – transport kolejowy towarów,

- Lafarge Kruszywa i Beton sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie – wydobywanie kamieni ozdobnych oraz kamienia dla potrzeb budownictwa, skał wapiennych, gipsu, kredy i łupków,
- Przedsiębiorstwo Produkcyjne PP sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie – produkcja wyrobów budowlanych z betonu,
- KOSD Przedsiębiorstwo Produkcyjne PP sp. z o.o. sp. k. z siedzibą w Warszawie – wydobywanie kamieni ozdobnych oraz kamieni dla potrzeb budownictwa, skał wapiennych, gipsu, kredy i łupków,
- Polcalc Nawozy Wapniowe sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie – produkcja nawozów i związków azotowych,
- Izolbet sp. z o.o. z siedzibą w Gostyninie – produkcji materiałów hydroizolacyjnych, chemii budowlanej i styropianu,
- Izolbex sp. z o.o. z siedzibą w Gostyninie – produkcja materiałów izolacyjnych i chemii budowlanej.

Obrót wygenerowany przez Grupę Holcim na świecie w 2022 r. wyniósł ok. 27, 3 mld euro, w tym w Polsce ok. [xxxxx] euro.

Część mienia Eurobud należąca do Państwa Romana i Renaty Chajewskich.

W skład Nabywanego Mienia wchodzi składniki przypisane do wymienionych poniżej wytwórni betonu, wykorzystywane do prowadzenia działalności gospodarczej polegającej na produkcji, sprzedaży i transporcie betonu towarowego: nieruchomości na których znajdują się wytwórnie betonu towarowego w Bydgoszczy, Elblągu, Koszalinie, Malborku, Lisim Ogonie, Pile, Toruniu oraz Starogardzie Gdańskim, ruchomości służące do obsługi i prowadzenia działalności w zakresie produkcji betonu, wszelkie prawa do prowadzenia powyższej działalności (w tym niezbędne zgody i pozwolenia) oraz baza klientów Nabywanego Mienia. Obrót wygenerowany przez Nabywane Mienie w 2022 r. na obszarze Polski wyniósł ok. [xxxxxx] euro.

Przyczyny i zakres koncentracji

Planowana koncentracja została zgłoszona w trybie art. 13 ust. 2 pkt 4 *ustawy o ochronie konkurencji*. Podstawą zgłoszenia zamiaru koncentracji jest Umowa przedwstępna sprzedaży zawarta [xxxxxxxxxxxxx] pomiędzy Lafarge jako Kupującym oraz EUROBUD Chajewscy

sp. z o.o. jako Sprzedającym, w której strony ustaliły szczegóły transakcji. Zgodnie z założeniami transakcji, po jej zamknięciu Lafarge nabędzie część mienia EUROBUD. Zgodnie z założeniami transakcji Zgłaszający po jej zamknięciu zamierza kontynuować produkcję betonu towarowego w nabytych węzłach betoniarskich i na nieruchomościach, co oznacza, że rozpocznie powyższą działalność na rynkach lokalnych, na których dotychczas nie był obecny (Elbląg, Koszalin, Malbork, Toruń, Starogard Gdański, Szczecin, Stargard i Lisi Ogon), jak również będzie ją kontynuował na rynkach na których jest już obecny (Bydgoszcz i Piła). Lafarge zamierza stworzyć potencjał produkcyjny na obszarze, na którym będą w najbliższych latach realizowane duże inwestycje infrastrukturalne związane z budową trasy ekspresowej S10 (Piła-Szczecin) i połączenia Bydgoszczy z Autostradą A1.

Uzasadnienie określenia rynków wspólnych dla uczestników koncentracji w aspekcie produktowym i geograficznym:

Rynek sprzedaży betonu towarowego - w aspekcie produktowym

Według normy *PN-EN 206-1:2003 Część I: wymagania, właściwości, produkcja i zgodność* beton to materiał powstały ze zmieszania cementu, kruszywa grubego i drobnego oraz ewentualnych domieszek i dodatków, który uzyskuje swoje właściwości w wyniku hydratacji (tj. uwodnienia). W zależności od proporcji poszczególnych składników, rodzaju zastosowanego cementu, kruszywa oraz dodatków otrzymuje się beton o różnych właściwościach, a tym samym w różnych klasach. Beton towarowy to beton dostarczany jako mieszanka betonowa przez osobę lub jednostkę nie będącą wykonawcą (tzn. wznoszącymi budynek lub budowlę). W znaczeniu normy, betonem towarowym jest również beton towarowy produkowany przez wykonawcę poza miejscem budowy oraz beton produkowany na miejscu budowy, ale nie przez wykonawcę. Mieszanka betonowa musi posiadać odpowiednią konsystencję, umożliwiającą transport z węzła betoniarskiego na plac budowy, a także umieszczenie jej w konstrukcji betonowej.

Ze względu na swoisty charakter betonu towarowego jako materiału budowlanego oraz jego homogeniczność (niezależnie od istnienia różnych klas betonu) należy uznać, że nie występują produkty o zbliżonych cechach lub właściwościach, które mogłyby stanowić substytut betonu towarowego. Takie określenie rynku w aspekcie produktowym jest zgodne ze stanowiskiem Zgłaszającego, jak również z dotychczasowym orzecznictwem Prezesa Urzędu. W decyzji nr DOK-29/2004 z 16 kwietnia 2004 r. organ antymonopolowy wymienił

dwa produkty, tj. beton towarowy oraz zaprawy cementowo-piaskowe, na które koncentracja miała wpływ w układzie horyzontalnym. Niemniej nie uznano ich za substytuty (pomimo podobieństwa w procesie produkcji) z uwagi na ich różne zastosowanie. W aspekcie produktowym uznano, iż są to oddzielne rynki właściwe. W decyzji nr DOK-16/2006 z 27 lutego 2006 r. Prezes Urzędu zdefiniował rynek produktowy w identyczny sposób i stanowisko to zostało podtrzymane w decyzjach nr DOK-71/2007 z 5 czerwca 2007 r. oraz DKK-289/2022 z 21 listopada 2022 r. Obszerne orzecznictwo w zakresie rynku betonu posiada również Komisja Europejska (dalej „Komisja” lub „KE”). W decyzji ws. M.8533 – HeidelbergCement / Schwenk / CemexHungary / Cemex Croatia z 5 kwietnia 2017 r. Komisja przypominała, że w swoich wcześniejszych decyzjach konsekwentnie uznawała, iż rynek betonu towarowego stanowi jeden odrębny rynek produktowy, bez względu na specyfikację danej mieszanki betonowej.

Lafarge i Nabywane Mienie produkują w Bydgoszczy i Pile beton towarowy o standardowych właściwościach technicznych, które mogą być modyfikowane w zależności od specyficznych wymagań konkretnego zamawiającego.

Ze względu na specyficzne uwarunkowania techniczne, produkcja i dostawa betonów specjalnych na inwestycje infrastrukturalne wymaga dostaw betonu o podwyższonych parametrach technicznych, dysponowania odpowiednim zapleczem badawczo-rozwojowym, w szczególności obejmującym usługi laboratoryjne oraz usługi dla infrastruktury (m.in. projektowanie, ocena planowanej inwestycji i zarządzanie projektem), doradztwa technicznego, jak również posiadania potencjału finansowego niezbędnego do realizacji kontraktu. Wyjaśnić należy, że każdy z uczestników koncentracji dysponuje własnym zapleczem laboratoryjnym, które wykorzystuje w celu prowadzenia powyższych badań i analiz, dzięki czemu uczestnicy mają możliwość wprowadzać na rynek betony o podwyższonych parametrach technicznych w zakresie wytrzymałości, odporności na różnice temperatur, czy wodoszczelności.

Rynek sprzedaży betonu towarowego – w aspekcie geograficznym

W dotychczasowym orzecznictwie (decyzja nr DKK-176/2015 i DKK-289/2022) Prezes Urzędu definiował rynek sprzedaży betonu towarowego w aspekcie geograficznym, jako rynek lokalny obejmujący obszar w promieniu 25 km po drogach publicznych od wytwórni betonu towarowego należącego do przejmowanego przedsiębiorcy. Głównym argumentem przesądzającym o zakresie takiego zasięgu rynku geograficznego był fakt, iż zasięg

działania wytwórni, na którym koncentruje się zdecydowana większość sprzedaży (ok. 80 %) obejmował ww. obszar.

W analizowanej sprawie Zgłaszający nie kwestionował definicji rynku geograficznego sprzedaży betonu towarowego i w zgłoszeniu zamiaru koncentracji przytoczył ww. orzecznictwo Prezesa Urzędu. Natomiast przedstawiając udziały rynkowe w odniesieniu do rynku lokalnego w Pile podał udziały rynkowe dla obszaru do 45 km od betoniarni Eurobud zlokalizowanej w Pile. Zgłaszający wskazał, że w 2021 r. na rynku w Pile przejmowany realizował 80% dostaw betonu podmiotom w promieniu do 45 km. Dopiero na dalszym etapie postępowania na potwierdzenie powyższego przekazał zestawienie dotyczące sprzedaży betonu w 2020, 2021 i 2022 r. zrealizowanej przez wytwórnię w Pile. Jak wynika z zestawienia Lafarge zarówno w 2021, jak i w 2022 r. miał on jednego bardzo dużego odbiorcę, dla którego dostarczał beton na odległość 46 km. Sprzedaż na rzecz tego odbiorcy w 2021 r. stanowiła ok. 70% sprzedaży ogółem węzła w Pile, zaś w 2022 r. ok. 26% sprzedaży (w 2022 r. Lafarge zakończył współpracę z tym odbiorcą). Wynegocjowana z tym odbiorcą cena betonu, wysoki wolumen i dogodne szlaki komunikacyjne skutkowały opłacalnością dostaw, mimo odległości na jaką beton był transportowany. Uwzględnienie tego podmiotu w obliczeniach dotyczących zasięgu sprzedaży wytwórni betonu, na którym koncentruje się większość sprzedaży, poczynionych na potrzeby niniejszego postępowania, w ocenie Prezesa Urzędu zaburza te wyliczenia. Dostawy dla tego odbiorcy nie są reprezentatywne dla normalnej działalności wytwórni betonu w Pile, wynikały one z występujących jednocześnie okoliczności umożliwiających ich realizację pomimo znacznej odległości dostaw, w tym dogodnej ceny betonu, płynności komunikacji skutkującej opłacalnością dostaw oraz pewnością istnienia zapotrzebowania odbiorcy na wysoki wolumen. Potwierdzeniem tego jest fakt, iż w 2020 r., w którym Zgłaszający nie dostarczał betonu towarowego temu odbiorcy, zasięg jego sprzedaży wynosił ok. 28 km. Nie można uznać, że dostawy realizowane na rzecz jednego odbiorcy na odległość przekraczającą 40 km, dają podstawę do stwierdzenia, że dla innych odbiorców wytwórni betonu w Pile – zwłaszcza tych mniejszych – istotną alternatywę stanowią dostawcy w odległości niemal 45 km od ich zakładów lub placów budowy.

Prezes Urzędu kierując się powyższą analizą, jak również swoimi dotychczasowymi decyzjami odrzucił założenia Zgłaszającego. Warto zwrócić uwagę także na stanowisko Komisji ujęte w decyzji ws. COMP/M.8533 HeidelbergCement/Schwenk/CemexHungary/Cemex Croatia z 5 kwietnia 2017 r., w której Komisja wyjaśniła, że rynek geograficzny właściwy dla betonu towarowego można zdefiniować jako obszar obejmujący promień 15-

40 km (biorąc pod uwagę ustalenia przyjęte w starszych decyzjach), zaś według definicji przyjętych w nowszych decyzjach, jako promień 25 km wokół danej wytwórni betonu (decyzja ws. COMP/M.9213 – OYAK/Cimpor Portugal z 9 stycznia 2019 r.).

Biorąc pod uwagę powyższe organ antymonopolowy uznał, iż działalność uczestników koncentracji pokrywa się na:

1. lokalnym rynku sprzedaży betonu towarowego wyznaczonym odległością do 25 km po drogach publicznych od zakładu betoniarskiego Eurobud w Bydgoszczy przy ul. Przemysłowej 14a, w którym łączny udział uczestników koncentracji wyniósł ok. [xx]% w ujęciu ilościowym oraz ok. [xx]% w ujęciu wartościowym w 2021 r. i ok. [xx]% w ujęciu ilościowym oraz wartościowym w 2022 r.;
2. lokalnym rynku sprzedaży betonu towarowego wyznaczonym odległością do 25 km po drogach publicznych od zakładu betoniarskiego Eurobud w Pile przy ul. Wawelskiej (obecna nazwa ulicy: Bydgoskie Przedmieście 1), w którym łączny udział uczestników koncentracji wyniósł ok. [xx]% w ujęciu ilościowym oraz ok. [xx]% w ujęciu wartościowym w 2021 r. i ok. [xx]% w ujęciu ilościowym oraz [xx]% w ujęciu wartościowym w 2022 r.

Rynki właściwe, na które koncentracja wywiera wpływ

W myśl art. 4 pkt 9 ustawy *o ochronie konkurencji*, 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*).

Stosownie do rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 23 grudnia 2014 r. w *sprawie zgłoszenia zamiaru koncentracji przedsiębiorców* (Dz. U. z 2018 r., poz. 367):

- a) rynkiem właściwym, na który koncentracja wywiera wpływ w układzie **horyzontalnym**, jest każdy rynek produktowy, na którym zaangażowani są co najmniej dwaj przedsiębiorcy uczestniczący w koncentracji (rynki wspólne) i gdzie koncentracja prowadzi do uzyskania łącznego udziału w rynku geograficznym w wysokości większej niż 20%,
- b) rynkiem właściwym, na który koncentracja wywiera wpływ w układzie **wertykalnym**, jest każdy rynek właściwy, jeżeli działa na nim co najmniej

jeden przedsiębiorca uczestniczący w koncentracji i jest on równocześnie rynkiem zakupu lub sprzedaży (poprzedni lub następny szczebel obrotu), na którym działa którykolwiek z pozostałych przedsiębiorców uczestniczących w koncentracji (rynek powiązany wertykalnie), oraz udział przedsiębiorców uczestniczących w koncentracji na którymkolwiek z tych rynków przekracza 30%, bez względu na to, czy aktualnie istnieje powiązanie typu dostawca-odbiorca między tymi przedsiębiorcami,

- c) rynkiem właściwym, na który koncentracja wywiera wpływ w układzie **konglomeratowym**, jest każdy rynek produktowy, na którym między uczestnikami koncentracji nie istnieją żadne powiązania horyzontalne i wertykalne, oraz w którym którykolwiek z przedsiębiorców uczestniczących w koncentracji posiada więcej niż 40% udziału w jakimkolwiek rynku właściwym obejmującym terytorium Polski lub jego część.

Mając na względzie definicję rynku właściwego oraz ww. kryteria wyznaczania rynków właściwych, na które koncentracja wywiera wpływ, organ antymonopolowy uznał, iż **koncentracja wywiera wpływ w układzie horyzontalnym** na dwa lokalne rynki sprzedaży betonu towarowego, tj. na rynek wyznaczony odległością do 25 km od zakładu betoniarskiego Eurobud w **Bydgoszczy przy ul. Przemysłowej 14a** oraz na rynek wyznaczony odległością do 25 km od zakładu betoniarskiego Eurobud w **Pile przy ul. Wawelskiej (obecna nazwa ulicy: Bydgoskie Przedmieście 1)**.

Na rynkach tych udziały uczestników koncentracji oraz ich konkurentów przedstawiały się w latach 2021-2022 następująco:

Bydgoszcz

Tabela 3: Rynek Bydgoszcz – udziały w rynku sprzedaży betonu towarowego (2021-2022)
[lokalny rynek sprzedaży betonu towarowego wyznaczony odległością do 25 km od zakładu betoniarskiego Nabywanego Mienia w Bydgoszczy, przy ul. Przemysłowej 14a]

Przedsiębiorca	Udział w sprzedaży			
	2021 r.		2022 r.	
	Ilościowo [m3]	Wartościowo [PLN]	Ilościowo [m3]	Wartościowo [PLN]
Lafarge	[xx]%	[xx]%	[xx]%	[xx]%

Nabywane Mienie	[xx]%	[xx]%	[xx]%	[xx]%
Łącznie	[xx]%	[xx]%	[xx]%	[xx]%
ZAKŁADY BETONIARSKIE KONKURENTÓW				
Górażdże Beton sp. z o.o.	[xx]%	[xx]%	[xx]%	[xx]%
Przedsiębiorstwo Produkcji Mas Betonowych Bosta Beton sp. z o.o.	[xx]%	[xx]%	[xx]%	[xx]%
MAT-BUD sp. z o.o. sp.k.	[xx]%	[xx]%	[xx]%	[xx]%
BETOR Składy Budowlane	[xx]%	[xx]%	[xx]%	[xx]%
BETPOL S.A.	[xx]%	[xx]%	[xx]%	[xx]%
Zakład Produkcji Handlu i Usług BRUKO BUD	[xx]%	[xx]%	[xx]%	[xx]%
Przedsiębiorstwo Produkcyjno-Handlowo-Usługowe ROL BUD	[xx]%	[xx]%	[xx]%	[xx]%

Źródło: opracowanie Prezesa Urzędu w oparciu o przeprowadzone badanie rynku oraz szacunki Zgłaszającego

Na rynku w Bydgoszczy Eurobud prowadzi działalność za pośrednictwem jednej wytwórni betonu zlokalizowanej przy ul. Przemysłowej 14a, której udział w 2021 r. w ujęciu ilościowym, jak i wartościowym wyniósł ok. [xx]% zaś w 2022 r. w ujęciu ilościowym, jak i wartościowym wyniósł ok. [xx]%. Zgłaszający na rynku tym prowadzi działalność za pośrednictwem wytwórni betonu zlokalizowanej przy ul. Dąbrowa 35, a jej udział w rynku wynosił w 2021 r. w ujęciu ilościowym ok. [xx]%, a wartościowym ok. [xx]% zaś w 2022 r. w ujęciu ilościowym, jak i wartościowym ok. [xx]%. Zatem łączne udziały uczestników koncentracji wyniosły w 2021 r. w ujęciu ilościowym ok. [xx]%, a w ujęciu wartościowym ok. [xx]%, zaś w 2022 r. w ujęciu ilościowym, jak i w wartościowym wyniósł ok. [xx]%

Na rynku w Bydgoszczy największym konkurentem uczestników koncentracji jest Przedsiębiorstwo Produkcji Mas Betonowych Bosta Beton sp. z o.o. prowadząca działalność za pośrednictwem wytwórni betonu w Bydgoszczy przy ul. Przemysłowej 30, a jej udziały w rynku w 2021 r. wyniosły w ujęciu ilościowym ok. [xx]%, a w ujęciu wartościowym ok. [xx]%, zaś w 2022 r. odpowiednio ok. [xx]% i ok. [xx]%. Ponadto na omawianym rynku działalność prowadzą: Górażdże Beton sp. z o.o., za pośrednictwem dwóch zakładów

produkcyjnych zlokalizowanych w Bydgoszczy przy ul. Toruńskiej 1 i w Dąbrowie Chełmińskiej przy ul. Batorowej 40, a jej udział w rynku w 2021 r. wyniósł w ujęciu ilościowym, jak i wartościowym ok. [xx]%, zaś w 2022 r. w ujęciu ilościowym ok. [xx]%, a w ujęciu wartościowym ok. [xx]%; MAT-BYD sp. z o.o. sp. k. za pośrednictwem zakładu produkcyjnego w Bydgoszczy przy ul. Przemysłowej 27, a jej udziały w rynku w 2021 r. wyniosły w ujęciu ilościowym ok. [xx]%, a w ujęciu wartościowym ok. [xx]%, zaś w 2022 r. odpowiednio [xx]% i [xx]%; BETOR Składy Budowlane za pośrednictwem zakładu produkcyjnego w Bydgoszczy przy ul. Toruńskiej 276, a jej udziały w rynku w 2021 r. wyniosły w ujęciu ilościowym ok. [xx]%, a w ujęciu wartościowym ok. [xx]%, zaś w 2022 r. w odpowiednio ok. [xx]% i ok. [xx]%; BETPOL S.A. za pośrednictwem zakładu produkcyjnego w Bydgoszczy przy ul. Inwalidów 49, a jej udziały w rynku w 2021 r. wyniosły w ujęciu ilościowym ok. [xx]%, a w ujęciu wartościowym ok. [xx]%, zaś w 2022 r. w ujęciu ilościowym ok. [xx]%, a w ujęciu wartościowym ok. [xx]%; Zakład Produkcji Handlu i Usług BRUKO BUD za pośrednictwem zakładu produkcyjnego w Lisim Ogonie, przy ul. Rzemieślniczej 1, a jego udziały w rynku w 2021 r. wyniosły w ujęciu ilościowym, jak i w wartościowym ok. [xx]%, zaś w 2022 r. w ujęciu ilościowym, jak i wartościowym ok. [xx]%; Przedsiębiorstwo Produkcyjno-Handlowo-Usługowe ROL BUD za pośrednictwem zakładu produkcyjnego w Dobrczu, przy ul. Długiej 26, a jego udziały w rynku w 2021 r. wyniosły w ujęciu ilościowym, jak i wartościowym ok. [xx]%, zaś w 2022 r. w ujęciu ilościowym ok. [xx]%, a w ujęciu wartościowym ok. [xx]%

Piła

Tabela 4: Rynek Piła – udziały w rynku sprzedaży betonu towarowego (2021-2022) [lokalny rynek sprzedaży betonu towarowego wyznaczony odległością do 25 km od zakładu betoniarskiego Nabywanego Mienia w Pile, przy ul. Wawelskiej (obecna nazwa ulicy: Bydgoskie Przedmieście 1)]

Przedsiębiorca	Udział w sprzedaży			
	2021 r.		2022 r.	
	Ilościowo [m3]	Wartościowo [PLN]	Ilościowo [m3]	Wartościowo [PLN]
Lafarge	[xx]%	[xx]%	[xx]%	[xx]%
Nabywane Mienie	[xx]%	[xx]%	[xx]%	[xx]%
Łącznie	[xx]%	[xx]%	[xx]%	[xx]%
ZAKŁADY BETONIARSKIE KONKURENTÓW				

BT TOPBETON sp. z o.o.	[xx]%	[xx]%	[xx]%	[xx]%
Krzysztof Grzybowski Zakład Betoniarski INFRABET	[xx]%	[xx]%	[xx]%	[xx]%
Firma VIABUD Jacek Gruszkiewicz [Czarnków, Walkowice 87]	[xx]%	[xx]%	[xx]%	[xx]%

Źródło: opracowanie Prezesa Urzędu w oparciu o przeprowadzone badanie rynku oraz szacunki Zgłaszającego

Na rynku w Pile Eurobud prowadzi działalność za pośrednictwem jednej wytwórni betonu zlokalizowanej przy ul. Wawelskiej (obecna nazwa ulicy: Bydgoskie Przedmieście 1), której udział w 2021 r. w ujęciu ilościowym, jak i wartościowym wyniósł ok. [xx]%, zaś w 2022 r. w ujęciu ilościowym, jak i wartościowym ok. [xx]%. Zgłaszający na rynku tym prowadzi działalność za pośrednictwem wytwórni betonu zlokalizowanej przy ul. Motylewskiej 24, a jej udział w rynku wynosił w 2021 r. w ujęciu ilościowym ok. [xx]%, a wartościowym ok. [xx]%, zaś w 2022 r. w ujęciu ilościowym ok. [xx]%, a wartościowym ok. [xx]%. Zatem łączne udziały uczestników koncentracji wyniosły w 2021 r. w ujęciu ilościowym ok. [xx]%, a w ujęciu wartościowym ok. [xx]%, zaś w 2022 r. w ujęciu ilościowym ok. [xx]%, a w ujęciu wartościowym ok. [xx]%

Na rynku w Pile uczestnicy koncentracji konkurują z BT TOPBETON sp. z o.o. prowadzącej działalność za pośrednictwem zakładu produkcyjnego przy ul. Kossaka 96A, której udziały w 2021 r. wyniosły w ujęciu ilościowym ok. [xx]%, a w ujęciu wartościowym ok. [xx]%, zaś w 2022 r. w ujęciu ilościowym ok. [xx]%, a w wartościowym ok. [xx]%; Krzysztof Grzybowski Zakład Betoniarski INFRABET, który prowadzi działalność za pośrednictwem dwóch zakładów produkcyjnych zlokalizowanych w Chodzieży przy ul. Ignacego Łukasiewicza 1 i w Milczu 4E, a jego udziały w 2021 r. wyniosły w ujęciu ilościowym ok. [xx]%, a w ujęciu wartościowym ok. [xx]%, zaś w 2022 r. w ujęciu ilościowym ok. [xx]%, a w ujęciu wartościowym ok. [xx]%; Firmą VIABUD Jacek Gruszkiewicz prowadzącym działalność za pośrednictwem zakładu produkcyjnego w Walkowicach 87, a jego udziały w 2021 r. wyniosły w ujęciu ilościowym ok. [xx]%, a w ujęciu wartościowym ok. [xx]%, zaś w 2022 r. w ujęciu ilościowym ok. [xx]%, a w ujęciu wartościowym ok. [xx]%

a) koncentracja nie wywiera wpływu na żaden rynek w układzie wertykalnym

do rozwoju ekonomicznego lub postępu technicznego lub może wywrzeć pozytywny wpływ na gospodarkę narodową.

Podstawowym celem postępowania antymonopolowego w sprawach koncentracji jest zatem ustalenie, czy w wyniku zrealizowania zamierzonej transakcji dojdzie do istotnego ograniczenia konkurencji na rynku właściwym. Przykładem takiego istotnego ograniczenia konkurencji jest powstanie lub umocnienie pozycji dominującej. Zgodnie z art. 4 pkt 10 ustawy *o ochronie konkurencji przez pozycję dominującą* rozumie się pozycję przedsiębiorcy, która umożliwia mu zapobieganie skutecznej konkurencji na rynku właściwym przez stworzenie mu możliwości działania w znacznym zakresie niezależnie od konkurentów, kontrahentów oraz konsumentów; domniemywa się, że przedsiębiorca ma pozycję dominującą, jeżeli jego udział w rynku przekracza 40%. Należy jednakże podkreślić, że o ile powstanie lub umocnienie pozycji dominującej będzie zawsze prowadziło do ograniczenia konkurencji na rynku, to do ograniczenia konkurencji może dojść także w przypadkach, kiedy w wyniku koncentracji nie powstaje lub nie umacnia się pozycja dominująca. Samo stwierdzenie „istotne ograniczenie konkurencji” wykracza zatem poza kwestię powstania lub umocnienia pozycji dominującej i ma szersze znaczenie. Obejmuje bowiem sytuacje, kiedy w wyniku dokonanej koncentracji konkurencja zostaje poważnie ograniczona, a nie wiąże się to z powstaniem pozycji dominującej – może to mieć miejsce przykładowo na rynkach oligopolistycznych.

Powyższe oznacza, że koncentracja jest dopuszczalna wówczas, gdy nie przeszkadza znacząco skutecznej konkurencji na rynku właściwym, w szczególności w wyniku powstania lub umocnienia pozycji dominującej. Jeżeli natomiast w jej wyniku konkurencja na rynku zostanie istotnie ograniczona, w szczególności przez powstanie lub umocnienie pozycji dominującej, organ antymonopolowy zakazuje jej dokonania.

Przedmiotowa koncentracja wywiera wpływ w układzie horyzontalnym na:

1. lokalny rynek sprzedaży betonu towarowego wyznaczony odległością do 25 km od zakładu betoniarskiego Eurobud w Bydgoszczy przy ul. Przemysłowej 14a,
2. lokalny rynek sprzedaży betonu towarowego wyznaczony odległością do 25 km od zakładu betoniarskiego Eurobud w Pile przy ul. Wawelskiej (obecna nazwa ulicy: Bydgoskie Przedmieście 1).

Analiza stanu konkurencji na lokalnym rynku sprzedaży betonu towarowego w Bydgoszczy, wskazuje, że zamierzona koncentracja nie doprowadzi na rynku tym do istotnego ograniczenia konkurencji. Co prawda łączne udziały uczestników koncentracji przekroczyły na omawianym rynku próg 20%, jednak jedynie nieznacznie, i wyniosły

w 2021 r. w ujęciu ilościowym ok. [xx]%, a w ujęciu wartościowym ok. [xx]%, zaś w 2022 r. zarówno w ujęciu ilościowym, jak i wartościowym ok. [xx]%. Na rynku tym uczestnicy koncentracji konkurują z: Górażdże Beton sp. z o.o. z udziałami w rynku wynoszącymi w 2021 r. w ujęciu ilościowym, jak i w wartościowym ok. [xx]%, zaś w 2022 r. w ujęciu ilościowym ok. [xx]%, a w ujęciu wartościowym ok. [xx]%; Przedsiębiorstwem Produkcji Mas Betonowych Bosta Beton sp. z o.o. z udziałami wynoszącymi w 2021 r. w ujęciu ilościowym ok. [xx]%, a w ujęciu wartościowym ok. [xx]%, zaś w 2022 r. w ujęciu ilościowym ok. [xx]%, a w ujęciu wartościowym ok. [xx]%; MAT-BUD sp. z o.o. sp. k. której udziały wyniosły w 2021 r. w ujęciu ilościowym ok. [xx]%, a w ujęciu wartościowym ok. [xx]%, zaś w 2022 r. w ujęciu ilościowym ok. [xx]%, a w ujęciu wartościowym ok. [xx]%; BETOR Składy Budowlane, którego udziały wyniosły w 2021 r. w ujęciu ilościowym ok. [xx]%, a w ujęciu wartościowym ok. [xx]%, zaś w 2022 r. w ujęciu ilościowym ok. [xx]%, a w ujęciu wartościowym ok. [xx]%

Z kolei analiza stanu konkurencji na lokalnym rynku sprzedaży betonu towarowego w Pile wskazuje, że koncentracja doprowadzi na nim do istotnego ograniczenia konkurencji. Łączne udziały uczestników konkurencji na rynku tym wyniosły ok. [xx]% w ujęciu ilościowym oraz ok. [xx]% w ujęciu wartościowym w 2021 r. i ok. [xx]% w ujęciu ilościowym oraz [xx]% w ujęciu wartościowym w 2022 r., a więc znacznie przekraczały 40%, tj. próg, z którym *ustawa o ochronie konkurencji* wiąże domniemanie posiadania pozycji dominującej.

Zasadnicze zastrzeżenia organu antymonopolowego budzi fakt, iż w wyniku jej dokonania Zgłaszający będzie posiadał dwa główne działające na tym rynku zakłady betoniarskie, przy czym żaden z konkurentów nie będzie dysponować porównywalną pozycją rynkową do pozycji, jaką będzie miał Zgłaszający po przejęciu zakładu betoniarskiego Eurobud.

Należy przy tym również podkreślić, iż znaczny udział Zgłaszającego w omawianym rynku wynika ze znacznego przyrostu, jaki nastąpi na skutek koncentracji. Wyniesie on ok. [xxxxxxxxxxxxxxxxxxxx] w 2021 r. i ok. [xxxxxxxxxxxxxxxxxxxx] w 2022 r. Tym samym nabycie przez Zgłaszającego zakładu betoniarskiego należącego do Eurobud zlokalizowanego w Pile przy ul. Wawelskiej (obecna nazwa ulicy: Bydgoskie Przedmieście 1) istotnie wzmocni jego pozycję na rynku Piły, na którym istotnym konkurentem pozostanie jedynie BT TOPBETON sp. z o.o.

W wyniku koncentracji dojdzie więc do ograniczenia presji konkurencyjnej, jaką obecnie wywierają na siebie koncentrujące się podmioty, a ich udziały wskazują, że będzie miało ono istotny wpływ na ograniczenie konkurencji na analizowanym rynku.

W przedmiotowej sprawie nie występują rynki właściwe, na które koncentracja wywiera wpływ w układzie wertykalnym oraz konglomeratowym.

Reasumując, z uwagi na fakt, że koncentracja doprowadzi do istotnego ograniczenia konkurencji na lokalnym rynku sprzedaży betonu towarowego wyznaczonego odległością do 25 km od zakładu betoniarskiego Eurobud w Pile, nie jest możliwe wydanie zgody na podstawie art. 18 *ustawy o ochronie konkurencji*.

W trakcie postępowania Zgłaszający, działając na podstawie art. 96a ust. 6 w zw. z art. 19 ust. 2 *ustawy o ochronie konkurencji*, pismem z 17 stycznia 2024 r. przedstawił Prezesowi Urzędu propozycję warunku i zobowiązał się do jego wykonania. Propozycja warunku, została zaakceptowana przez organ antymonopolowy w brzmieniu wskazanym w sentencji decyzji.

W związku z powyższym oraz biorąc pod uwagę pozycję rynkową uczestników koncentracji na lokalnym rynku sprzedaży betonu towarowego wyznaczonego odległością do 25 km od zakładu betoniarskiego Eurobud w Pile przy ul. Wawelskiej (obecna nazwa ulicy: Bydgoskie Przedmieście 1), organ antymonopolowy w przypadku przedmiotowej koncentracji postanowił zastosować art. 19 ust. 1 *ustawy o ochronie konkurencji*. Stosownie do treści tego przepisu Prezes Urzędu, w drodze decyzji, wydaje zgodę na dokonanie koncentracji, gdy - po spełnieniu przez przedsiębiorców zamierzających dokonać koncentracji określonych warunków - konkurencja na rynku nie zostanie istotnie ograniczona, w szczególności przez powstanie lub umocnienie pozycji dominującej na rynku. Prezes Urzędu może na przedsiębiorcę lub przedsiębiorców zamierzających dokonać koncentracji nałożyć obowiązek lub przyjąć ich zobowiązanie, w szczególności do:

- a) zbycia całości lub części majątku jednego lub kilku przedsiębiorców,
 - b) wyzbycia się kontroli nad określonym przedsiębiorcą lub przedsiębiorcami, w szczególności przez zbycie określonego pakietu akcji lub udziałów, lub odwołania z funkcji członka organu zarządzającego lub nadzorczego jednego lub kilku przedsiębiorców,
 - c) udzielenia licencji praw wyłącznych konkurentowi,
- określając w decyzji termin spełnienia tych warunków.

Warunki, które mogą być nałożone na przedsiębiorcę lub przedsiębiorców w decyzji wyrażającej zgodę na dokonanie koncentracji, nie są w treści omawianego artykułu wymienione w sposób wyczerpujący, co wyraźnie wynika z użytego przez ustawodawcę zwrotu „w szczególności”. Wskazane w tym przepisie warunki są jedynie przykładowe, co oznacza, że stosownie do okoliczności mogą one przyjmować różną treść¹. W każdym jednak przypadku realizacja ich powinna doprowadzić do stanu, w którym koncentracja nie będzie źródłem istotnego ograniczenia konkurencji na rynku.

Nakładane zobowiązania powinny być realne, tj. możliwe do efektywnego wdrożenia w relatywnie krótkim okresie. Przy określaniu tych warunków (zwłaszcza ich doboru oraz zakresu) organ antymonopolowy powinien także działać w oparciu o zasadę proporcjonalności².

Wskazane wyżej czynności służą przede wszystkim zredukowaniu siły rynkowej przedsiębiorców objętych koncentracją i przez to utrzymaniu (względnie przywróceniu) efektywnej konkurencji, która byłaby zakłócona w wyniku koncentracji (dokonanej bez wprowadzenia i wykonania warunków modyfikujących)³.

Po analizie zaprezentowanych przez Zgłaszającego zobowiązań Prezes Urzędu uznał, iż przyjęcie zaproponowanych warunków pozwala na stwierdzenie, że w wyniku realizacji transakcji nie dojdzie do istotnego ograniczenia konkurencji na lokalnym rynku sprzedaży betonu towarowego wyznaczonego odległością do 25 km od zakładu betoniarskiego Eurobud w Pile przy ul. Wawelskiej (obecna nazwa ulicy: Bydgoskie Przedmieście 1).

Tym samym trwałe i nieodwracalne wyzbycie się przez Zgłaszającego zorganizowanego zespołu składników materialnych i niematerialnych przeznaczonych do prowadzenia działalności gospodarczej w postaci wytwórni betonu towarowego zlokalizowanego w Pile przy ul. Motylewskiej 24, w tym praw i obowiązków wynikających z umowy dzierżawy nieruchomości, na której znajduje się wytwórnia betonu towarowego w Pile przy ul. Motylewskiej 24, praw i obowiązków wynikających z umów o świadczenie usług i dostawę mediów, niezbędnych do prowadzenia działalności gospodarczej oraz środków trwałych i wyposażenia, w szczególności wężła betoniarskiego wraz z maszynami i urządzeniami do wytwarzania betonu towarowego oraz dwóch silosów wraz z płytami

¹ E. Modzelewska-Wąchal, Ustawa o ochronie konkurencji i konsumentów. Komentarz, Warszawa 2002 r., s. 167.

² K. Kohutek, M. Sieradzka, Komentarz do art.19 ustawy z dnia 16 lutego 2007 r. o ochronie konkurencji i konsumentów (Dz.U.07.50.331), [w:] K. Kohutek, M. Sieradzka, Ustawa o ochronie konkurencji i konsumentów. Komentarz, LEX, 2008.

³ *Ibidem*.

fundamentowymi albo zapewnienie nowej lokalizacji wytwórni betonu towarowego w Pile przy ul. Motylewskiej 24 na lokalnym rynku sprzedaży betonu towarowego wyznaczonym odległością do 25 km od wytwórni betonu towarowego należącego w dniu wydania decyzji do EUROBUD Chajewscy sp. z o.o. w Pile przy ul. Wawelskiej (obecna nazwa ulicy: Bydgoskie Przedmieście 1) i przeniesienie przez Zgłaszającego z wytwórni betonu towarowego w Pile przy ul. Motylewskiej 24 na WBT Nowa Lokalizacja środków trwałych i wyposażenia, w tym węzła betoniarskiego wraz z maszynami i urządzeniami do wytwarzania betonu towarowego, dwóch silosów, oraz niezbędnego zaplecza ekonomicznego, technicznego i organizacyjnego do produkcji i sprzedaży betonu towarowego, w tym praw i obowiązków z umowy dzierżawy nieruchomości, na której znajduje się WBT Nowa Lokalizacja albo prawa własności nieruchomości, na której będzie znajdować się WBT Nowa Lokalizacja wraz z prawami i obowiązkami z umów o świadczenie usług i dostawę mediów, niezbędnych do prowadzenia działalności gospodarczej za pomocą WBT Nowa Lokalizacja, wyeliminuje obawy Prezesa Urzędu odnośnie negatywnego wpływu planowanej koncentracji na lokalny rynek sprzedaży betonu towarowego wyznaczonego odległością do 25 km od zakładu betoniarskiego Eurobud w Pile przy ul. Wawelskiej (obecna nazwa ulicy: Bydgoskie Przedmieście 1).

W ocenie Prezesa Urzędu wskazane wyżej czynności służą przede wszystkim zredukowaniu siły rynkowej przedsiębiorców objętych koncentracją i przez to utrzymaniu efektywnej konkurencji, która byłaby zakłócona w wyniku koncentracji dokonanej bez wprowadzenia i wykonania warunków modyfikujących.

Część obu wariantów warunków wskazująca, że nabywcą ww. zorganizowanego zespołu składników materialnych i niematerialnych musi być niezależny od Zgłaszającego podmiot trzeci oraz że Prezes Urzędu może odmówić akceptacji nabywcy, jeżeli podejmowane przez tego inwestora działania prowadziłyby do istotnego ograniczenia konkurencji na lokalnym rynku sprzedaży betonu towarowego wyznaczonego odległością do 25 km od zakładu betoniarskiego Eurobud w Pile przy ul. Wawelskiej (obecna nazwa ulicy: Bydgoskie Przedmieście 1) gwarantuje, że po okresie przejściowym stan konkurencji na tym rynku nie zostanie istotnie zakłócony. W ocenie Prezesa Urzędu gwarantuje to, że przez okres określony w sentencji decyzji na przedmiotowym rynku właściwym będzie działać co najmniej tyle samo podmiotów co przed koncentracją.

W niniejszej sprawie organ antymonopolowy uznał zatem, że Zgłaszający powinien wyzbyć się w sposób trwały i nieodwracalny zorganizowanego zespołu składników materialnych i niematerialnych przeznaczonych do prowadzenia działalności gospodarczej w postaci węzła betonu towarowego w Pile przy ul. Motylewskiej 24, będącego przedmiotem

warunku, który umożliwi ich nabywcy kontynuowanie działalności betoniarskiej na ww. rynkach lokalnych albo, że Zgłaszający powinien zapewnić nową lokalizację dla wytwórni betonu towarowego w Pile przy ul. Motylewskiej 24 na lokalnym rynku sprzedaży betonu towarowego wyznaczonym odległością do 25 km od wytwórni betonu towarowego należącego w dniu wydania decyzji do EUROBUD Chajewscy sp. z o.o. w Pile przy ul. Wawelskiej (obecna nazwa ulicy: Bydgoskie Przedmieście 1) i przenieść z wytwórni betonu towarowego w Pile przy ul. Motylewskiej 24 na WBT Nowa Lokalizacja zespołu składników materialnych i niematerialnych.

Powyższe działania nastąpią na rzecz niezależnego inwestora, który:

- nie należy do grupy kapitałowej, w rozumieniu art. 4 pkt 14 ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów, do której należy Lafarge Cement S.A i nie jest współkontrolowany przez żaden podmiot lub podmioty z grupy kapitałowej, do której należy Lafarge Cement S.A.
- posiada niezbędne zaplecze ekonomiczne, techniczne i organizacyjne do kontynuacji produkcji i sprzedaży betonu towarowego przez okres co najmniej jednego roku
- daje gwarancję kontynuowania sprzedaży betonu towarowego w zakładzie betoniarskim zlokalizowanym w Pile przy ul. Motylewskiej 24, a zawarta z nim umowa będzie zawierała stosowną klauzulę zabezpieczającą nieprzerwane prowadzenie przez niego działalności wytwórni betonu towarowego w Pile przy ul. Motylewskiej 24 przez okres co najmniej jednego roku od daty nabycia wytwórni betonu towarowego w Pile przy ul. Motylewskiej 24 oraz zobowiązującą przez ten sam okres do niezbywania lub nieobciążania składników materialnych i niematerialnych służących do prowadzenia ww. wytwórni betonu towarowego, w sposób, który mógłby mieć negatywny wpływ na możliwość kontynuowania przez wytwórnię jej działalności operacyjnej albo daje gwarancję nieprzerwanego prowadzenia działalności WBT Nowa Lokalizacja przez okres co najmniej jednego roku od daty nabycia WBT Nowa Lokalizacja przez Kupującego oraz zobowiązuje go przez ten sam okres do niezbywania lub nieobciążania składników materialnych i niematerialnych służących do prowadzenia WBT Nowa Lokalizacja, w sposób który mógłby mieć negatywny wpływ na możliwość kontynuowania działalności operacyjnej WBT Nowa Lokalizacja.

Mając na względzie powyższe okoliczności Prezes Urzędu postanowił wydać zgodę na dokonanie przedmiotowej koncentracji, uzależniając ją od spełnienia przez Zgłaszającego

jednego z warunków określonych w punkcie I sentencji niniejszej decyzji. Po spełnieniu przez Zgłaszającego tego warunku planowana koncentracja nie doprowadzi bowiem do istotnego ograniczenia konkurencji na lokalnym rynku sprzedaży betonu towarowego wyznaczonego odległością do 25 km od zakładu betoniarskiego Eurobud w Pile przy ul. Wawelskiej (obecna nazwa ulicy: Bydgoskie Przedmieście 1). Działalność uczestników koncentracji nie będzie się bowiem pokrywać na ww. rynku.

Jednocześnie Prezes Urzędu w pkt II sentencji niniejszej decyzji nałożył na Zgłaszającego obowiązek przedstawienia Urzędowi Ochrony Konkurencji i Konsumentów informacji dotyczących realizacji warunku w terminie 30 dni od daty jego realizacji lub upływu terminu jego wykonania.

Obowiązek informacyjny pozwoli Prezesowi Urzędu ustalić, czy w rzeczywistości Zgłaszający wywiązał się z nałożonego na niego zobowiązania oraz czy ostatecznie zrealizował nałożony na niego warunek.

Wobec powyższego orzeczono jak w sentencji.

POUCZENIE:

Zgodnie z art. 81 ust. 1 ustawy z dnia 16 lutego 2007 r. o ochronie konkurencji i konsumentów (Dz. U. z 2023 r., poz. 1698) w związku z art. 479²⁸ §1 pkt 1 oraz § 2 ustawy z dnia 17 listopada 1964 r. Kodeks postępowania cywilnego (Dz. U. z 2023 r., poz. 1550 ze zm.) – od niniejszej decyzji przysługuje odwołanie do Sądu Okręgowego w Warszawie – Sądu Ochrony Konkurencji i Konsumentów – za pośrednictwem Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów w terminie miesiąca od dnia jej doręczenia.

Zgodnie z art. 3 ust. 2 pkt 9 w związku z art. 32 ust. 1 ustawy z dnia 28 lipca 2005 r. o kosztach sądowych w sprawach cywilnych (Dz. U. z 2023 r., poz. 1144 ze zm.), odwołanie od decyzji Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów podlega opłacie stałej w kwocie 1000 zł.

Zgodnie z art. 103 ust. 1 i 2 ustawy o kosztach sądowych w sprawach cywilnych, sąd może przyznać zwolnienie od kosztów sądowych osobie prawnej lub jednostce organizacyjnej niebędącej osobą prawną, której ustawa przyznaje zdolność prawną, jeżeli wykazała, że nie ma dostatecznych środków na ich uiszczenie. Spółka handlowa powinna wykazać także, że jej wspólnicy albo akcjonariusze nie mają dostatecznych środków na zwiększenie majątku spółki lub udzielenie spółce pożyczki.

Zgodnie z art. 105 ust. 1 ustawy o kosztach sądowych w sprawach cywilnych, wniosek o przyznanie zwolnienia od kosztów sądowych należy zgłosić na piśmie lub ustnie do protokołu w sądzie, w którym sprawa ma być wytoczona lub już się toczy.

Stosownie do treści art. 117 § 1, § 3 i § 4 zd. 1 Kodeksu postępowania cywilnego, strona zwolniona przez sąd od kosztów sądowych w całości lub części może domagać się ustanowienia adwokata lub radcy prawnego. Osoba prawna lub inna jednostka organizacyjna, której ustawa przyznaje zdolność sądową, niezwolniona przez sąd od kosztów sądowych, może się domagać ustanowienia adwokata lub radcy prawnego, jeżeli wykaze, że nie ma dostatecznych środków na poniesienie kosztów wynagrodzenia adwokata lub radcy

prawnego. Wniosek o ustanowienie adwokata lub radcy prawnego strona zgłasza wraz z wnioskiem o zwolnienie od kosztów sądowych lub osobno, na piśmie lub ustnie do protokołu, w sądzie, w którym sprawa ma być wytoczona lub już się toczy.

Tomasz Chróstny
Prezes
Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów

Otrzymuje:

LAFARGE Cement S.A., Małogoszcz

reprezentowana przez:

[informacja prawnie chroniona]