



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

DDF1-411/27/03/IB

Warszawa, 2003.10. 30.

DECYZJA Nr DDF-37/2003

Na podstawie art. 17 w związku z art. 12 ust. 2 pkt 2 i 3 oraz art. 12 ust. 3 pkt 1 ustawy z dnia 15 grudnia 2000 r. o ochronie konkurencji i konsumentów (tekst jednolity: Dz. U. z 2003 r. Nr 86, poz. 804) po przeprowadzeniu postępowania antymonopolowego, wszczętego na wniosek Orbis S.A. z siedzibą w Warszawie oraz Consulting Plus Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie, Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów wyraża zgodę na dokonanie koncentracji, polegających na:

- utworzeniu przez Orbis S.A. i Consulting Plus Sp. z o.o. wspólnego przedsiębiorcy pn. Conbis Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie,
- objęciu przez Conbis Sp. z o.o. udziałów w kapitale zakładowym Orbis Casino Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie, powodującym uzyskanie co najmniej 25 % głosów na zgromadzeniu wspólników tej Spółki oraz
- przejęciu przez Orbis S.A. kontroli nad Conbis Sp. z o.o.

UZASADNIENIE

W dniu 29 sierpnia 2003 r. Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, zwany dalej „organem antymonopolowym”, wszczął na złożony w terminie wniosek spółki Orbis S.A. z siedzibą w Warszawie, zwanej dalej „Orbis”, oraz Consulting Plus Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie, zwanej dalej „Consulting Plus”, na podstawie art. 44 ust. 1 w związku z art. 12 ust. 2 pkt 2 i 3 oraz art. 12 ust. 3 pkt 1 ustawy z dnia 15 grudnia 2000 r. o ochronie konkurencji i konsumentów (tekst jedn. Dz. U. z 2003 r., Nr 86, poz. 804), zwanej dalej „ustawą o ochronie konkurencji i konsumentów”, postępowanie antymonopolowe w sprawie koncentracji, polegających na:

- utworzeniu przez Orbis i Consulting Plus wspólnego przedsiębiorcy pn. Conbis Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie, zwaną dalej „Conbis”,

- objęciu przez Conbis udziałów w kapitale zakładowym Orbis Casino Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie, zwanej dalej „Orbis Casino”, powodującym uzyskanie co najmniej 25 % głosów na jej zgromadzeniu wspólników oraz

- przejęciu przez Orbis kontroli nad Conbis.

Planowane koncentracje spełniają przesłanki art. 12 ust. 1, ust. 2 pkt 2 i 3 oraz ust. 3 pkt. 1 ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów oraz nie spełniają żadnej z przesłanek art. 13 tej ustawy.

Organ antymonopolowy ustalił i zważył, co następuje:

Uczestnicy koncentracji

Orbis prowadzi działalność hotelarską, a poprzez spółki zależne jest obecna na rynku usług turystycznych i transportowych. Posiada sieć 54 hoteli usytuowanych we wszystkich większych miastach Polski oraz w rejonach o atrakcyjnych walorach turystyczno – wypoczynkowych, z czego:

- 5 hoteli dwugwiazdkowych - prowadzonych w Częstochowie, Szczecinie, Toruniu i Wrocławiu,

- 44 hotele trzygwiazdkowe - prowadzone w Bielsku–Białej, Cieszynie, Częstochowie, Gdańsku, Gdyni, Kaliszu, Karpaczu, Katowicach, Kołobrzegu, Krakowie, Lublinie, Łodzi, Mrągowie, Nowym Sączu, Olsztynie, Opolu, Płocku, Poznaniu, Sopocie, Sosnowcu, Szczecinie, Toruniu, Warszawie, Wrocławiu, Zakopanem, Zamościu i Zielonej Górze,

- 4 hotele czterogwiazdkowe - prowadzone w Jeleniej Górze, Katowicach, Warszawie i Wrocławiu,

- 1 hotel pięciogwiazdkowy w Warszawie.

Consulting Plus prowadzi działalność związaną z organizowaniem pomocy prawnej dla zagranicznych podmiotów gospodarczych, doradztwem w zakresie: prowadzenia działalności gospodarczej, zarządzania, prowadzenia negocjacji i zawierania umów, opracowywaniem opinii i ekspertyz, wyszukiwaniem dokumentacji i informacji gospodarczej, arbitrażem i mediacjami, organizowaniem szkoleń, kongresów i publikowaniem materiałów szkoleniowych.

Zgodnie z projektem aktu założycielskiego przedmiotem działania nowotworzonego przedsiębiorcy – **Conbis** – będzie doradztwo w zakresie prowadzenia działalności gospodarczej i zarządzania, działalność związana z zarządzaniem holdingami oraz pośrednictwo w interesach.

Orbis Casino prowadzi działalność związaną z grami losowymi i zakładami wzajemnymi polegającą na prowadzeniu kasyn gry i salonów gier na automatach.

Opis i przyczyny transakcji

Opiniowane zamiary koncentracji przedsiębiorców są elementami wielostopniowej transakcji polegającej w pierwszym etapie na utworzeniu przez Orbis i Consulting Plus nowego przedsiębiorcy – Conbis. Zarówno Orbis, jak i Consulting Plus obejmą po 50% udziałów w kapitale zakładowym Conbis i uzyskają możliwość wywierania takiego samego wpływu na decyzje podejmowane przez organy tej Spółki. Kolejnym etapem wspomnianej transakcji będzie wniesienie przez Orbis do spółki Conbis aportu rzeczowego w postaci posiadanych przez Orbis 33,33% udziałów w kapitale zakładowym Orbis Casino, a następnie podwyższenie kapitału zakładowego Conbis, w wyniku czego Orbis obejmie 98% udziałów w jej kapitale. Po dokonaniu tych operacji Orbis odsprzeda Consulting Plus część udziałów posiadanych w kapitale Conbis, w wyniku czego Spółki te ponownie uzyskają po 50% udziałów w kapitale Conbis. Ostatnim etapem planowanej transakcji będzie samodzielne przejęcie przez Orbis kontroli nad Conbis. Zamiary ww. koncentracji zostały wyrażone przez Orbis i Consulting Plus w zawartej w dniu 20 sierpnia 2003 r. umowie o wspólnym przedsięwzięciu i umowie spółki Conbis oraz parafowanych: umowie przedwstępnej sprzedaży udziałów Conbis i ofertach sprzedaży i nabycia jej udziałów. W opinii organu antymonopolowego spośród wyższej opisanych etapów planowanej transakcji należy ocenić skutki rynkowe utworzenia przez Orbis i Consulting Plus nowego przedsiębiorcy – Conbis, objęcia przez Conbis udziałów w kapitale zakładowym Orbis Casino, powodującego uzyskanie co najmniej 25 % głosów na jej zgromadzeniu wspólników, oraz przejęcia przez Orbis kontroli nad Conbis.

Jak podają zgłaszający, przyczyną planowanych operacji jest konieczność uporządkowania struktury kapitałowej grupy Orbis po przejęciu nad nią wspólnie kontroli przez Accor S.A. z siedzibą we Francji, zwaną dalej „Accor”, wraz z Globe Trade Center S.A. z siedzibą w Warszawie i REIB International Holdings Limited z siedzibą w Londynie, zwanymi dalej odpowiednio „GTC” i „REIB”. Uporządkowanie to będzie polegało na zapewnieniu Orbis Casino możliwości funkcjonowania zgodnie z przepisami ustawy z dnia

29 lipca 1992 r. o grach i zakładach wzajemnych (Dz.U. z 1998 r., Nr 102, poz. 650 z późn. zm.), zwanej dalej „ustawą o grach i zakładach wzajemnych”, oraz ustawy z dnia 10 kwietnia 2003 r. o zmianie ustawy o grach losowych, zakładach wzajemnych i grach na automatach oraz o zmianie niektórych innych ustaw (Dz.U. z 2003 r., Nr 84, poz.774), zwanej dalej „ustawą o zmianie ustawy o grach losowych, zakładach wzajemnych i grach na automatach”. Zgodnie z art. 12 ustawy o zmianie ustawy o grach losowych, zakładach wzajemnych i grach na automatach do dnia uzyskania przez Rzeczpospolitą Polską członkostwa w Unii Europejskiej udziałowcami (akcjonariuszami) spółek, prowadzących działalność w zakresie gier cylindrycznych, gier w karty, gier w kości, gier bingo pieniężnych, zakładów wzajemnych oraz gier na automatach, mogą być wyłącznie osoby krajowe, niebędące osobami zależnymi od podmiotów zagranicznych w rozumieniu przepisów o publicznym obrocie papierami wartościowymi. Orbis Casino, której 33,33% udziałów w kapitale zakładowym posiada Orbis, prowadzi działalność na rynkach, do których mają zastosowanie przepisy ustawy o grach i zakładach wzajemnych i ustawy o zmianie ustawy o grach losowych, zakładach wzajemnych i grach na automatach, w związku z czym w celu przejęcia wspólnie przez Accor, GTC i REIB kontroli nad Orbis konieczne jest dostosowanie powiązań kapitałowych Orbis do przepisów tych ustaw.

Rynek właściwy, na który koncentracja wywiera wpływ

Zgodnie z art. 17 ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów, Prezes Urzędu w drodze decyzji 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. Ocena oddziaływania koncentracji na stan konkurencji wymaga określenia rynków właściwych zarówno w aspekcie geograficznym, jak i produktowym, na które koncentracja wywiera wpływ.

W myśl art. 4 pkt 8 ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów 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).

Z informacji przekazanych przez zgłaszających planowane koncentracje wynika, że:

- Orbis i jego grupa kapitałowa świadczą usługi turystyczne, transportowe i hotelarskie, które można podzielić na rynek usług hotelarskich świadczonych w hotelach klasy ekonomicznej, rynek usług świadczonych w hotelach wyższej klasy oraz rynek usług świadczonych w hotelach najwyższej klasy, tj. hotelach pięciogwiazdkowych,
- Consulting Plus – prowadzi działalność na rynku doradztwa związanego z prowadzeniem działalności gospodarczej,
- Orbis Casino – działa na rynku kasyn i salonów gier,
- przedmiotem działalności nowo utworzonego przedsiębiorcy Conbis będzie doradztwo w zakresie prowadzenia działalności gospodarczej i zarządzania.

Jednocześnie, biorąc pod uwagę zakres i specyfikę prowadzonej przez ww. przedsiębiorców działalności, należy uznać, że rynkiem właściwym geograficznie dla każdej z przedmiotowych koncentracji jest rynek krajowy oraz wyodrębnione rynki lokalne.

Uwzględniając zakres prowadzonej przez uczestników koncentracji działalności oraz określone w Wykazie Informacji i Dokumentów stanowiącym załącznik do rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 3 kwietnia 2002 r. w sprawie zgłoszenia zamiaru koncentracji przedsiębiorców (Dz.U. Nr 37 poz. 334) kryteria wyznaczania rynku właściwego produktowo, na który planowana koncentracja ma wpływ w układzie horyzontalnym i wertykalnym należy stwierdzić, że w przedmiotowej transakcji brak jest rynku właściwego, na który może ona wywierać wpływ zarówno w ujęciu horyzontalnym, jak i wertykalnym. Między uczestnikami przedmiotowych transakcji nie występują powiązania horyzontalne i wertykalne, jednakże Orbis - posiadając ponad 40% udział na rynku usług hotelarskich świadczonych w hotelach wyższej klasy w Warszawie, Częstochowie, Poznaniu oraz w Katowicach wraz z przylegającą do tego miasta aglomeracją - działa na lokalnych rynkach właściwych, na które opiniowane koncentracje mogą wywierać wpływ w układzie konglomeratowym. Ze względu na to, że rynkiem geograficznym, na który koncentracja wywiera wpływ w układzie konglomeratowym, są wyłącznie rynki lokalne - w przedmiotowej sprawie nie występują rynki powiązane z rynkami, na które koncentracja wywiera wpływ.

Skutki koncentracji

Planowane koncentracje będą skutkowały m.in. utworzeniem nowego przedsiębiorcy – Conbis, a ostatecznie - po przeprowadzeniu poszczególnych operacji z udziałem zarówno tej Spółki, jak i jej założycieli, tj.: Orbis i Consulting Plus, a także Orbis Casino, w kapitale której Orbis posiada 33% udziałów – objęciem przez Conbis udziałów w kapitale zakładowym Orbis Casino, powodującym uzyskanie co najmniej 25 % głosów na jej zgromadzeniu wspólników i przejęciem przez Orbis samodzielnej kontroli nad Conbis. Transakcje te nie wywrą istotnych skutków na rynek właściwy, na który mogą mieć wpływ, a jedynie spowodują taką zmianę struktury kapitałowej grupy Orbis, która umożliwi dostosowanie jej do przepisów ustawy o grach i zakładach wzajemnych i ustawy o zmianie ustawy o grach losowych, zakładach wzajemnych i grach na automatach.

W ocenie organu antymonopolowego – pomimo istnienia rynku właściwego, na który planowane koncentracje mogą wywierać wpływ w układzie konglomeratowym - należy uznać, że nie spowodują one powstania, ani umocnienia pozycji dominującej na jakimkolwiek rynku, na którym działają uczestnicy planowanych transakcji i konkurencja na tych rynkach nie zostanie istotnie ograniczona.

Wobec powyższego orzeczono jak w sentencji.

Zgodnie z art. 78 ust. 1 ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów w związku z art. 479²⁸ § 2 kpc 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 dwutygodniowym od dnia jej doręczenia.

Z upoważnienia Prezesa
Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów
ZASTĘPCA DYREKTORA
Departamentu Instytucji Finansowych,
Usług i Rolnictwa
Danuta Gruszczyńska