



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

RKR-423-1/05/BR- /05

Kraków, dn. 18 kwietnia 2005 r.

DECYZJA Nr RKR- 31 /2005

Na podstawie art. 17 w związku z art. 12 ust. 1 i 2 pkt 2 ustawy z dnia 15 grudnia 2000 r. o ochronie konkurencji i konsumentów (Dz.U. z 2003 r. Nr 86, poz. 804 z późn. zm.) oraz stosownie do art. 28 ust. 6 tej ustawy i § 6 rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 19 lutego 2002 r. w sprawie określenia właściwości miejscowej i rzeczowej delegatur Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (Dz. U. nr 18 poz. 172 z późn. zm.), po przeprowadzeniu postępowania antymonopolowego wszczętego na wniosek Faxe Polska Sp. z o.o. z siedzibą w Poznaniu

- w imieniu Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów -

wyraża się zgodę na dokonanie koncentracji polegającej na przejęciu przez Faxe Polska Sp. z o.o. bezpośredniej kontroli nad „Browary Polskie Brok-Strzelec” S.A. z siedzibą w Krakowie, poprzez nabycie części majątku Spółki „Browary Polskie Brok-Strzelec” S.A.

UZASADNIENIE

W dniu 7 marca 2005 r. do Delegatury UOKiK w Krakowie wpłynęło – zgodnie z właściwością miejscową i rzeczową wynikającą z § 1 i 4 ww. rozporządzenia w sprawie określenia właściwości /.../ - zgłoszenie zamiaru koncentracji określonej w art. 12 ust. 2 pkt 2 powołanej wyżej ustawy o ochronie /.../, polegającej na przejęciu przez Faxe Polska Sp. z o.o. z siedzibą w Poznaniu (zwaną dalej „Faxe”) bezpośredniej kontroli nad „Browary Polskie Brok-Strzelec” S.A. z siedzibą w Krakowie (zwane dalej „Strzelec”), poprzez nabycie majątku ww. Spółki o wartości księgowej stanowiącej 90% majątku Strzelca.

Ponieważ wniosek nie został opłacony, organ antymonopolowy działając na podstawie art. 77 ust. 1 i 2 ustawy o ochronie /.../, wezwał Faxe w dniu 8 marca 2005 r. (pismo znak:RKR-423-1/05/BR-1/2005) do uiszczenia opłaty od wniosku o wszczęcie postępowania antymonopolowego w sprawie koncentracji.

W dniu 14 marca 2005 r. Faxe przedłożyło potwierdzenie wpłaty.

Rozpoznając wniosek organ antymonopolowy ustalił, że spełnione zostały niezbędne przesłanki uzasadniające obowiązek zgłoszenia zamiaru koncentracji, bowiem:

- łączny obrót przedsiębiorców uczestniczących w koncentracji określony zgodnie z art. 15 ustawy o ochronie /.../ oraz treścią rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 23 maja 2001 r. w sprawie obliczania obrotu przedsiębiorców uczestniczących w koncentracji (Dz. U. nr 60 poz. 611) w roku obrotowym poprzedzającym rok zgłoszenia przekroczył wartość określoną w art. 12 ust. 1 ustawy o ochronie /.../, tj. równowartość 50 mln euro.

Zaznaczyć należy, iż uczestnicy koncentracji nie posiadali, na dzień zgłoszenia jej zamiaru, danych dotyczących ich obrotów za rok 2004 – co wynika z terminów określonych w art. 52 i 53 ustawy z dnia 29 września 1994 r. o rachunkowości (Dz. U. z 2002 r., Nr 76, poz. 694 ze zm.). Obroty ustalono zatem na podstawie przedłożonych oświadczeń, które wskazują, iż łączny obrót uczestników koncentracji w roku 2004 wyniósł zł, tj. euro.

Wartość obrotu przeliczona została wg rodzaju kursu euro określonego w art. 115 ustawy o ochronie /.../.

- zamiar koncentracji polegającej na przejściu przez przedsiębiorcę bezpośredniej kontroli nad innym przedsiębiorcą jest jednym z rodzajów koncentracji określonym w art. 12 ust. 2 pkt 2 ustawy o ochronie /.../;
- z przedłożonych dokumentów nie wynika, aby występowały w sprawie okoliczności wymienione w art. 13 ustawy o ochronie /.../, wyłączające obowiązek zgłoszenia zamiaru koncentracji;

Zgodnie z oświadczeniem złożonym przez Faxe (pkt 10.3.2 Wykazu 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), zamiar przedmiotowej koncentracji nie podlega zgłoszeniu w innym narodowym lub ponadnarodowym organie ochrony konkurencji;

W dniu 14 marca 2005 r. organ antymonopolowy, postanowieniem nr RKR-91/2005 wszczął postępowanie antymonopolowe w sprawie koncentracji.

Spółka Faxe trzykrotnie była wzywana do uzupełnienia braków w złożonym zgłoszeniu zamiaru koncentracji. Ostatnie uzupełnienie nastąpiło w dniu 7 kwietnia 2005 r.

Uczestnicy koncentracji.

Z przedłożonego zgłoszenia zamiaru koncentracji wynika, że jej bezpośrednimi uczestnikami są Faxe i Strzelec.

Faxe Polska Sp. z o.o. wpisana została do Rejestru Przedsiębiorców - Krajowego Rejestru Sądowego pod numerem KRS: 0000160722 w dniu 14 maja 2003 r. 100% udziałów w Faxe posiada The Danish Brewery Group A/S.

Faxe nie posiada podmiotów zależnych.

The Danish Brewery Group A/S z siedzibą w Danii posiada oprócz Faxe - 21 przedsiębiorców zależnych, w tym jeszcze jednego w Polsce - Peva Poland Sp. z o.o., której przedmiotem działalności jest świadczenie usług związanych z prowadzoną przez Faxe dystrybucją piwa: księgowych, logistycznych i marketingowych. We wszystkich czynnościach Peva Poland Sp. z o.o. działa w imieniu i na rzecz Faxe.

Faktycznym przedmiotem działalności Faxe jest sprzedaż hurtowa napojów alkoholowych i bezalkoholowych (PKD 51.34). Po przeprowadzeniu przedmiotowej koncentracji Faxe rozpocznie w Polsce produkcję piwa w oparciu o składniki majątkowe Strzelca.

Udział Faxe w rynku sprzedaży piwa w Polsce wynosi 0,2%. Planowane jest utrzymanie sprzedaży na rynku polskim piwa produkowanego przez The Danish Brewery Group A/S na niezmiennym poziomie.

Ponieważ zdolności produkcyjne Strzelca wynoszące około 1 miliona hektolitrow piwa rocznie wykorzystywane były dotychczas w 50%, Faxe przewiduje, iż po dokonaniu koncentracji nastąpi wzrost produkcji o około 15-20%.

Strzelec po przeprowadzeniu transakcji nie będzie prowadził produkcji piwa. Faxe przejmie zatem jego 1,71% udział w rynku piwa w Polsce.

Faxe nadal będzie produkowało – wcześniej wytwarzane przez Strzelec – marki:

- piwa standardowe:

Brok Sambor Export 6.2

Brok Sambor 6.2

Kanclerz 6.2

Wiking Premium 5.5

Strzelec Jasne Pełne 5.5

Rybnicki Full 6.2

Tab Pils 4.5

Herman Muller 5.5

Fuhrmann 5.5

Pascal 5.5

Górskie 5.5

Tytan 4.7

Power 5.5

- piwa specjalne

Crystal Ice 5.0

Cooler Max 5.2

Cobler Ligot 2.6

Brok Karmel bezalkoholowe

- piwa mocne

Brok Martin 7.2

Brok Porter 9.2

Strzelec Mocny 7.8

Strzelec Porter 9.2

Rybnicki Strong 7.8

Tab Strong 7.8

Cilt 7.2

Tytan Strong 7.8

Po dokonaniu koncentracji rozpoczęta zostanie produkcja jednej nowej marki należącej do grupy kapitałowej Faxe – piwa marki Sokół w wersji standard i mocne.

Spółka **Browary Polskie Brok-Strzelec S.A.** wpisana została do Rejestru Przedsiębiorców w Krajowym Rejestrze Sądowym pod Nr KRS: 0000047106 w dniu 25 września 2001 r. Jest spółką publiczną w rozumieniu art. 4 pkt 9 ustawy z dnia 21 sierpnia 1997 r. Prawo o publicznym obrocie papierami wartościowymi (Dz. U. z 2002 r., Nr 49, poz. 447 ze zm.).

Najwięksi akcjonariusze:

Adam Brodowski – 13,46% głosów na WZA;

Marta Brodowska – 11,84% głosów na WZA;

ESP Investment Sp. z o.o. - 8,50% głosów na WZA;

Peter Cundinl Associates Ltd. – 6,31% głosów na WZA;

Kredyt Bank S.A. – 5,85% głosów na WZA.

Strzelec posiada 1 podmiot zależny – Trans Strzelec Sp. z o., w którym dysponuje ilością 52,5% głosów na Zgromadzeniu Wspólników.

Faktycznym przedmiotem działalności Strzelca jest: hurtowa sprzedaż napojów alkoholowych (PKD 51.24.A) oraz produkcja piwa (PKD 15.96.Z)

Udział Strzelca w krajowym rynku sprzedaży piwa w roku 2004 wynosił 1,71%. Jak wcześniej wskazano – zgodnie z oświadczeniem Faxe - po dokonaniu koncentracji Strzelec zaprzestanie produkcji piwa. Produkowane przez niego marki będzie nadal wytwarzało Faxe.

Wg danych dostarczonych przez Faxe, udział w krajowym rynku sprzedaży piwa poszczególnych jego uczestników przedstawiał się w roku 2004 w sposób następujący:

Heineken/Żywiec	-	%
SAB/Kompania Piwowarska	-	%
Calsberg/Okocim	-	%
Belgia	-	%
Perła	-	%
Brok-Strzelec	-	około %
Inni	-	%

Wg danych zawartych w „Raportcie branżowym – piwo” przygotowanym w roku 2004 przez „Gazetę Wyborczą” na podstawie danych GUS, przy współudziale Związku Pracodawców Przemysłu Piwowarskiego - w Polsce w roku 2003 wyprodukowano 27,3 mln hektolitrów piwa, w tym Strzelec 0,5 mln hektolitrów, co stanowi – 1,8 % produkcji krajowej.

Organ antymonopolowy dokonał dodatkowych analiz rynku. I tak:

- w roku 2003 wg źródła „Canadean 2003” przedłożonego przez Faxe:

Produkcja piwa w Polsce wynosiła - mln hl

Import - mln hl

- wg punktu 8.2.1 zgłoszenia w roku 2003:

Sprzedaż piwa przez Faxe wynosiła tys. hl

Sprzedaż piwa przez Strzelec – tys. hl

Jak wynika z przeliczeń, udział Faxe w roku 2003 w krajowym rynku sprzedaży piwa wynosił %, a Strzelca – %.

Z kolei udział Faxe w imporcie piwa do Polski w roku 2003 wynosił – %, przy czym import stanowił % ogólnej ilości piwa spożywanego w Polsce.

Z danych przedstawionych w „Raportcie branżowym – piwo” wynika, że Polacy preferują marki krajowe.

Z prowadzonych przez organ antymonopolowy w I półroczu 2003 r. badań rynku piwa wynika, iż udział importu piwa w krajowym rynku sprzedaży piwa ma znaczenie marginalne.

W roku 2004 Faxe sprzedało na rynku polskim tys. hl piwa, czyli mniej o 7% niż w roku 2003, natomiast sprzedaż Strzelca wynosiła w roku 2004 - tys. hl i była wyższa w stosunku do roku 2003 o 33%.

Zakres i przyczyny koncentracji.

W wyniku przedmiotowej koncentracji Faxe nabędzie majątek Strzelca stanowiący 90 % wartości księgowej.

Nabywany majątek obejmuje:

- czynny zakład produkcyjny zlokalizowany w Jędrzejowie i związane z tym zakładem składniki majątku materialnego i niematerialnego;
- czynny zakład produkcyjny w Koszalinie i związane z tym zakładem składniki majątku materialnego i niematerialnego;
- linię butelkowania zlokalizowaną w Kacicach i związane z nią składniki majątku materialnego i niematerialnego.

W skład nabywanego - w wyniku przedmiotowej koncentracji - majątku nie wchodzi 21,7% akcji Perła-Browary Lubelskie S.A., które są i pozostaną po przeprowadzeniu transakcji własnością Strzelca.

Przedmiotowa koncentracja będzie finansowana w następujący sposób:

- 25% ze środków grupy kapitałowej, do której należy Faxe;
- 25% z pożyczki udzielonej przez tę grupę;
- 50% z kredytów bankowych.

Podstawowym celem analizowanej koncentracji - wg oświadczenia Faxe - jest rozszerzenie przez nią gamy produktów oferowanych na rynku polskim. Transakcja będzie konsekwencją istniejącej na światowym rynku piwa tendencji do konsolidacji działalności producentów piwa.

W ocenie Zgłaszającego transakcja ta, ze względu na niewielki (około 2%) udział uczestników koncentracji w krajowym rynku piwa, nie będzie miała znaczenia dla konkurentów, ani konsumentów. Dla tych ostatnich – ze względu na utrzymanie przez Faxe produkcji marek wytwarzanych przez Strzelca – nie będzie ona zauważalna.

W toku postępowania organ antymonopolowy zważył, co następuje:

Rynek właściwy, na który koncentracja wywiera wpływ

Zgodnie z art. 4 pkt 8 ustawy o ochronie /.../ - rynkiem właściwym jest 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 właściwy wyznaczają zasadniczo dwa elementy: towar (rynek produktowy) i terytorium (rynek geograficzny).

Rynkiem właściwym produktowo jest rynek piwa obejmujący marki standardowe, specjalne i mocne.

Do daty dokonania koncentracji Faxe działa na krajowym rynku sprzedaży piwa, natomiast Strzelec na krajowym rynku produkcji i sprzedaży piwa.

W wyniku koncentracji Strzelec zaprzestanie działalności na krajowym rynku produkcji piwa. Tę część działalności przejmie Faxe.

Oceniając rynek piwa od strony geograficznej organ antymonopolowy uznał, iż – z uwagi na preferencje konsumentów – mamy do czynienia z rynkiem krajowym.

Stanowisko, że rynek piwa jest rynkiem krajowym zajęła również Komisja Europejska w sprawie Heineken International B.V./Getränke Beteiligung AG.

Na rynku piwa uczestnicy koncentracji posiadają łącznie około 2%.

Udział natomiast trzech głównych uczestników krajowego rynku piwa Heineken/Żywiec, SAB/Kompania Piwowarska, Calsberg/Okocim wynosi łącznie 80%.

Zgodnie z postanowieniami rozporządzenia w sprawie zgłoszenia zamiaru koncentracji /.../

a) **rynkem właściwym, na który koncentracja wywiera wpływ w układzie horyzontalnym** (poziomym), jest każdy rynek produktowy, na którym zaangażowani są co najmniej dwaj uczestnicy koncentracji (rynki wspólne) i gdzie koncentracja prowadzi do uzyskania łącznego udziału w rynku geograficznym w wysokości większej niż 20%.

W niniejszej sprawie rynek, na który koncentracja wywiera wpływ w układzie horyzontalnym nie występuje.

Wspólnym rynkiem w ujęciu produktowym i geograficznym, na którym zaangażowani są obaj uczestnicy koncentracji jest krajowy rynek piwa .

Na tak określonym rynku uczestnicy koncentracji posiadają około 2% udział.

b) **rynkiem właściwym, na który koncentracja wywiera wpływ w układzie wertykalnym** (pionowym), jest każdy rynek produktowy, jeżeli równocześnie:

- działa na nim co najmniej jeden uczestnik koncentracji,
- jest on równocześnie rynkiem zakupu lub sprzedaży (poprzedni lub następny szczebel obrotu), na którym działa którykolwiek z pozostałych przedsiębiorców uczestniczących w koncentracji,
- indywidualny lub łączny udział w rynku przedsiębiorców uczestniczących w koncentracji na tych rynkach przekracza 30%, bez względu na to, czy aktualnie, między tymi przedsiębiorcami, istnieje powiązanie typu dostawca - odbiorca.

Ponieważ w niniejszej sprawie nie zachodzi żadna z powyższych przesłanek, rynek, na który koncentracja wywiera wpływ w układzie wertykalnym nie występuje.

c) **rynkiem właściwym, na który koncentracja wywiera wpływ w układzie konglomeratowym**, jest każdy rynek produktowy, na którym między przedsiębiorcami uczestniczącymi w koncentracji nie istnieją żadne powiązania (układy) horyzontalne i wertykalne, ale przynajmniej jeden przedsiębiorca uczestniczący w koncentracji posiada więcej niż 40% udziału w jakimkolwiek rynku właściwym.

Rynkiem, na który koncentracja wywiera wpływ w układzie konglomeratowym jest rynek napojów słodowych w Anglii, gdzie spółka zależna od The Danish Brewery Group A/S – Supermalt Ltd. z siedzibą w Anglii posiada około 90% udział.

Ocena skutków koncentracji

Przepis art. 17 ustawy o ochronie /.../ stanowi, że Prezes Urzędu wydaje zgodę na dokonanie koncentracji, w wyniku której konkurencja na rynku nie zostanie istotnie ograniczona, w szczególności przez powstanie lub umocnienie pozycji dominującej na rynku.

Stosownie do art. 4 pkt 9 tej ustawy, przez pozycję dominującą rozumie się pozycję przedsiębiorcy, która umożliwia mu zapobieganie skutecznej konkurencji na rynku właściwym poprzez 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 %.

Organ antymonopolowy uznał, że zamierzona koncentracja spełnia wskazane w art. 17 ustawy o ochronie /.../ kryterium. Przyjmując powyższe stanowisko, organ antymonopolowy miał na względzie, w szczególności, następujące okoliczności:

- W wyniku przedmiotowej koncentracji nie nastąpi wzrost obecnego około % udziału uczestników koncentracji w rynku właściwym, którym jest krajowy rynek piwa. Jeżeli - jak zakłada Faxe - produkcja piwa wzrośnie o %, to udział w krajowym rynku piwa wyniesie wówczas około %.

- Nie istnieją rynki właściwe, na które zamierzona koncentracja mogłaby wywrzeć jakikolwiek wpływ w układzie horyzontalnym lub wertykalnym.
- Jak wskazano wyżej istnieje rynek właściwy, na który koncentracja wywiera wpływ w układzie konglomeratowym - jest to angielski rynek napojów słodowych.

W ocenie organu antymonopolowego w rozpatrywanej sprawie nie występują jednak przesłanki, które pozwalałyby domniemywać, iż dysponowanie przez The Danish Brewery Group A/S za pośrednictwem spółki zależnej Supermalt Ltd. około 90% udziałem w angielskim rynku napojów słodowych może wpłynąć w jakikolwiek sposób na stan konkurencji na krajowym rynku piwa.

Reasumując, w ocenie organu antymonopolowego koncentracja polegająca na przejęciu przez Faxe bezpośredniej kontroli nad Strzelec poprzez nabycie części majątku Strzelca, nie spowoduje powstania, ani tym bardziej umocnienia się pozycji dominującej na krajowym rynku piwa i w ostateczności nie będzie miała negatywnego wpływu na konkurencję.

Wobec powyższego orzeczono, jak w sentencji.

Stosownie do treści art. 78 ust. 1 ustawy o ochronie /.../ w związku z art. 479²⁸ § 2 k.p.c. – od niniejszej decyzji przysługuje odwołanie do Sądu Okręgowego w Warszawie – Sądu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, w terminie dwutygodniowym od dnia jej doręczenia, za pośrednictwem Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów – Delegatura w Krakowie, 31 - 011 Kraków, Plac Szczepański 5.

Z upoważnienia Prezesa
Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów
Dyrektor Delegatury
Barbara du Vall

Otrzymują:

1 Faxe Polska Sp. z o.o.
ul. Pasterska 11
61-625 Poznań
reprezentowana przez pełnomocnika
radcę prawnego dr Ninę Półtorak
„T.Studnicki, K. Pleszka, Z. Ćwiakalski, J. Górski” sp. k.
ul. Jabłonowskich 8
31-114 Kraków

2. RKR a/a

