



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

DOK3-422/1/05/EP

Warszawa, 2005-08-01

Decyzja DOK Nr - 80/2005

Na podstawie art. 17 w związku z art. 12 ust. 1 i ust. 2 pkt 3 ustawy z dnia 15 grudnia 2000 r. o ochronie konkurencji i konsumentów (Dz. U. z 2003 r. nr 86, poz. 804 z późn. zm.), Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, po przeprowadzeniu postępowania antymonopolowego ze wspólnego wniosku Air Express International USA, Inc. z siedzibą w USA i LCAG USA Inc. z siedzibą w USA, **wydaje zgodę** na dokonanie koncentracji, polegającej na utworzeniu przez Air Express International USA, Inc. z siedzibą w USA i LCAG USA Inc. z siedzibą w USA wspólnego przedsiębiorcy pod firmą LifeConEx USA LLC z siedzibą w USA.

Uzasadnienie

W dniu 13 maja 2005 r. wpłynęło do Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów zgłoszenie zamiaru koncentracji przedsiębiorców, polegającej na utworzeniu przez Air Express International USA, Inc. z siedzibą w USA i LCAG USA Inc. z siedzibą w USA (dalej odpowiednio jako „AEI” i „LCAG” lub łącznie „wnioskodawcy”) wspólnego przedsiębiorcy pod firmą LifeConEx USA LLC z siedzibą w USA (dalej jako „LifeConEx”).

W związku z tym, iż spełnione zostały niezbędne przesłanki uzasadniające obowiązek zgłoszenia zamiaru koncentracji, bowiem:

- łączny obrót członków grup kapitałowych uczestników koncentracji w roku obrotowym poprzedzającym rok zgłoszenia przekraczał 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 o ochronie konkurencji”, tj. równowartość 50 mln euro,

- utworzenie przez przedsiębiorców wspólnego przedsiębiorcy jest sposobem koncentracji określonym w art. 12 ust. 2 pkt 3 ustawy o ochronie konkurencji,
- nie występuje w tej sprawie żadna okoliczność z katalogu przesłanek, wymienionych w art. 13 ustawy o ochronie konkurencji, powodująca odstąpienie od konieczności zgłoszenia zamiaru koncentracji,

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów wszczął postępowanie w niniejszej sprawie, o czym - zgodnie z art. 61 § 4 kpa - zawiadomił stronę pismem z dnia 30 maja 2005 r.

Przyczyny i zakres koncentracji

Rozpatrywana koncentracja ma charakter eksterytorialny i będzie dokonana na podstawie Umowy Operacyjnej, która zostanie podpisana przez bezpośrednich uczestników koncentracji, tj. AEI i LCAG. Na podstawie powyższej umowy każda z jej stron obejmie po 50% udziałów w LifeConEx, a zatem jej udziałowcy będą sprawować wspólną kontrolę nad nowo utworzonym przedsiębiorcą.

Zamiar przedmiotowej koncentracji podlega obowiązkowi zgłoszenia organom antymonopolowym na Litwie, w Niemczech, w Brazylii i w Chinach. Dotychczas rozpatrywana koncentracja została pozytywnie zaopiniowana przez niemiecki i litewski organ antymonopolowy oraz przez Ministerstwo Finansów Brazylii.

Jak podają wnioskodawcy, przedmiotem działalności LifeConEx będzie świadczenie usług zarządzania i monitorowania transportu towarów wrażliwych na temperaturę w ramach pakietu usług frachtu oferowanych przez DHL Danzas Air & Ocean SA z siedzibą w Luksemburgu (dalej jako „DDAO”), członka grupy kapitałowej Deutsche Post AG z siedzibą w Bonn (Niemcy), do której należy AEI. Realizując usługi frachtu DDAO zakupuje lotnicze powierzchnie przewozowe m.in. od Lufthansa Cargo AG z siedzibą w Kelsterbach, Niemcy (dalej jako „Lufthansa Cargo”), członka grupy kapitałowej Lufthansa, do której należy LCAG.

LifeConEx będzie prowadził działalność jako podwykonawca DDAO, bowiem płatność za usługi świadczone przez tę Spółkę będzie wyszczególniana na fakturze wystawianej klientom DDAO.

Wnioskodawcy deklarują, że celem utworzenia LifeConEx jest rozszerzenie pakietu usług frachtowych świadczonych przez jednego z uczestników koncentracji. Dodanie do oferty DDAO usługi świadczonej przez LifeConEx spowoduje, że udoskonalona zostanie kontrola przebiegu dostaw towarów wrażliwych na temperaturę, bowiem LifeConEx będzie

koordynowała z jednej strony działalność przewoźnika drogowego i usługi załadunku i rozładunku, a z drugiej strony działalność przewoźnika powietrznego i odpowiednio również usługi załadunku i rozładunku. Monitorowanie przez LifeConEx każdego etapu logistycznego pozwoli na minimalizowanie strat związanych z nieprzewidywalnymi opóźnieniami i uszkodzeniami przesyłek, ponieważ w przypadku ich wystąpienia szybko podjęte zostaną niezbędne kroki naprawcze.

Uczestnicy koncentracji

AEI należy do koncernu Deutsche Post World Net (dalej jako „DPWN”), którego siedziba znajduje się w Bonn (Niemcy). DPWN, mający filie i oddziały na całym świecie, jest największą na świecie grupą oferującą usługi logistyczne, pocztowe i finansowe. W ramach koncernu DPWN funkcjonują obecnie trzy marki: DHL, Deutsche Post oraz Postbank.

Pod marką DHL zintegrowane zostały usługi logistyczne, w tym m.in. usługi szybkiej dostawy pilnych przesyłek, oraz usługi frachtu, obejmujące transport kolejowy i samochodowy w Europie oraz transport lotniczy i morski w ramach sieci o zasięgu światowym. Integracja powyższych rodzajów działalności pod wspólną marką DHL tworzy największą na świecie firmę świadczącą usługi logistyczne, która oferuje kompleksowe usługi najwyższej jakości klientom na całym świecie w ramach jednego centrum logistycznego – „one-stop-shop” („jedna marka dla klienta”), co oznacza zrozumiałą i czytelny obraz grupy na rynkach światowych.

Pozostałe dwie marki to: Deutsche Post - europejski lider w zakresie krajowych i międzynarodowych usług pocztowych oraz Postbank - główny bank detaliczny w Niemczech. W ofercie Postbanku znajdują się usługi finansowe, w tym: usługi maklerskie, oszczędnościowe, ubezpieczenia, usługi z ręki jednego operatora z możliwością dokonywania transakcji kartami płatniczymi oraz finansowe rozwiązania dla całego łańcucha usług logistycznych.

AEI jest spółką holdingową bezpośrednio zależną od Danzas AEI (OH) Inc. z siedzibą w USA, działającą w pionie spółek zależnych od DHL Holding (USA) (OH) Inc. z siedzibą w USA, które świadczą m.in. usługi frachtu lotniczego i morskiego.

W Polsce DPWN posiada 4 spółki zależne:

- DHL International Poland Sp. z o. o. z siedzibą w Warszawie,
- Servisco Sp. z o. o. z siedzibą w Warszawie,
- Gerlach Sp. z o. o. z siedzibą w Warszawie,
- DHL Logistic Sp. z o. o. z siedzibą w Łodzi.

Dwie pierwsze spółki świadczą usługi dostarczania przesyłek ekspresowych i kurierskich, Gerlach Sp. z o. o. świadczy usługi celne, a spółka DHL Logistic z siedzibą w Łodzi oferuje usługi logistyczne i frachtu lotniczego.

LCAG jest spółką zależną Lufthansa Cargo, należącej do Grupy Lufthansa, na której czele stoi Lufthansa AG z siedzibą Kolonii. Grupa, będąca największym niemieckim przewoźnikiem lotniczym, jest członkiem międzynarodowego porozumienia przewoźników Star Alliance. Flota Lufthansy liczy w chwili obecnej ponad 300 samolotów. W marcu 2005 r. Lufthansa połączyła się ze szwajcarskim przewoźnikiem SWISS.

Oprócz głównej działalności jako przewoźnik pasażerski Lufthansa prowadzi poprzez spółki zależne działalność w zakresie następujących pokrewnych dziedzin:

- przewozy transportowe (Lufthansa Cargo),
- służby techniczne (Lufthansa Technik),
- rozwiązania informatyczne dla lotnictwa (Lufthansa Systems),
- przewozy regionalne (Lufthansa Regional i Lufthansa CityLine),
- biura podróży (Thomas Cook),
- lotnicze ubezpieczenia transportowe (Delvag),
- dostawy posiłków dla linii lotniczych (LSG Sky Chefs)
- usługi szkoleniowe dla załóg (Lufthansa Flight Training),
- linie lotnicze (Condor Airlines i Air Dolomiti).

LCAG nie prowadzi działalności produkcyjnej ani handlowej, a jedynym celem jej istnienia jest posiadanie udziałów w LifeConEx. Główna działalność Lufthansa Cargo, spółki bezpośrednio dominującej wobec LCAG, polega na udostępnianiu lotniczych powierzchni przewozowych.

W Polsce prowadzą działalność dwie spółki z Grupy Lufthansa: Lufthansa System Poland Sp. z o. o. z siedzibą w Gdańsku – dostawca kompleksowych rozwiązań technologicznych, który specjalizuje się w świadczeniu usług informatycznych typu outsourcing oraz Airline Accounting Center Sp. z o. o. z siedzibą w Krakowie, która oferuje usługi księgowe, w szczególności w zakresie przeglądu i akceptacji rachunków i biletów.

LifeConEx, nowo utworzony w wyniku koncentracji przedsiębiorca, będzie prowadził działalność uzupełniającą w stosunku do usług świadczonych przez DDAO. Przedmiot działalności LifeConEx, tj. zarządzanie i monitorowanie transportu towarów wrażliwych na temperaturę, będzie stanowił jedną z opcji dostępnych dla klientów DDAO, którzy - za dodatkową opłatą - będą mogli skorzystać z tej usługi. A zatem przedsiębiorca ten nie będzie

występował na rynku jako samodzielny przedsiębiorca konkurujący z innymi podmiotami gospodarczymi świadczącymi ten sam rodzaj usług, bowiem jego usługi będą dostępne wyłącznie w powiązaniu z pakietem usług frachtu oferowanych przez DDAO.

Jak przewidują uczestnicy koncentracji, klientami LifeConEx będą firmy, które prowadzą działalność w sektorach: farmaceutycznym, biotechnologii i urządzeń medycznych. Większość przedsiębiorców prowadzących działalność w ww. zakresie posiada siedziby w Europie Zachodniej oraz w USA, gdzie usytuowana została siedziba nowo tworzonego przedsiębiorcy. W Polsce nie występowały dotychczas firmy, które korzystałyby z usług DDAO, co oznacza, że obecnie nie ma także potencjalnych klientów LifeConEx.

Organ antymonopolowy ustalił i zważył, co następuje:

Rynek właściwy, na który koncentracja wywiera wpływ

Zgodnie z brzmieniem art. 4 pkt 8 ustawy o ochronie konkurencji, przez rynek właściwy rozumie się rynek towarów, które ze względu na ich przeznaczenie, cenę oraz właściwości, w tym jakość, uznawane są 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 uwagi na fakt, że bezpośredni uczestnicy koncentracji nie prowadzą działalności produkcyjnej ani handlowej, organ antymonopolowy określił rynki właściwe dla ich grup kapitałowych oraz przedsiębiorców wobec nich dominujących. Jak wynika z opisu działalności koncernu DPWN, głównymi rynkami, na których prowadzą działalność jego spółki zależne, są: szeroko rozumiany rynek usług spedycyjnych, rynek usług pocztowych i rynek usług finansowych, natomiast działalność Grupy Lufthansa koncentruje się na usługach transportu lotniczego i usługach wspierających tę działalność. Ponieważ uczestnik koncentracji ze strony koncernu DPWN prowadzi działalność zaliczaną do rynku usług spedycyjnych, a działalność wszystkich spółek należących do Grupy Lufthansa związana jest z transportem lotniczym, można przyjąć, że przedmiotowa koncentracja nie dotyczy rynku usług pocztowych i rynku usług finansowych.

Danzas AEI (OH) Inc., dominant wobec AEI, poprzez spółkę zależną DDAO prowadzi działalność na rynku międzynarodowych usług frachtu, natomiast przedmiotem działalności Lufthansa Cargo, dominanta LCAG, jest udostępnianie lotniczej powierzchni

przewozowej. Usługi świadczone przez DDAO mają charakter usług kompleksowych - spółka ta nie świadczy odrębnej usługi udostępniania lotniczych powierzchni przewozowych. Należy zatem uznać, że w przedmiotowej koncentracji rynki właściwe w aspekcie produktowym są rozłączne.

Określając rynek właściwy w aspekcie geograficznym należy wziąć pod uwagę charakter świadczonych przez uczestników koncentracji usług, jak również obszar, na którym dostępne są usługi oferowane przez uczestników koncentracji. W przypadku przedmiotowej koncentracji warunki konkurencji na wyznaczonych produktowych rynkach właściwych nie różnią się zasadniczo w zależności od obszaru, którego dotyczą, a usługi świadczone przez jej uczestników mają zasięg światowy.

Stosownie do rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 3 kwietnia 2002 r. w sprawie zgłoszenia zamiaru koncentracji przedsiębiorców (Dz. U. Nr 37, poz. 334):

- a) rynkiem właściwym, na który koncentracja wywiera wpływ w układzie horyzontalnym (poziomym), 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 (pionowym), jest każdy rynek, jeżeli równocześnie działa na nim co najmniej jeden przedsiębiorca uczestniczący w koncentracji, jest on równocześnie rynkiem zakupu lub sprzedaży, na którym działa którykolwiek z pozostałych przedsiębiorców uczestniczących w koncentracji i indywidualny lub łączny udział w rynku przedsiębiorców uczestniczących w koncentracji na tych rynkach 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, na którym pomiędzy uczestnikami 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.

Mając na względzie definicję rynku właściwego oraz ww. kryteria wyznaczania rynków właściwych, na które koncentracja wywiera wpływ, organ antymonopolowy uznał, iż:

ad. a) Przedmiotowa koncentracja nie wywiera wpływu na rynek właściwy w układzie horyzontalnym, ponieważ nie występują wspólne rynki produktowe, na których zaangażowali byliby uczestnicy koncentracji.

ad. b) Przedmiotowa koncentracja nie wywiera wpływu na rynek właściwy w układzie wertykalnym. Wprawdzie jej uczestnicy prowadzą działalność na rynkach, które są równocześnie rynkami zakupu lub sprzedaży – rynek udostępniania lotniczych powierzchni przewozowych jest rynkiem sprzedaży dla Lufthansa Cargo i jednocześnie rynkiem zakupu dla DDAO, a zatem pomiędzy uczestnikami koncentracji występują powiązania wertykalne, to jednak ich łączny udział w tych rynkach nie przekracza 30%.

ad. c) W związku z wymogiem przedstawienia informacji o rynkach właściwych, na które koncentracja wywiera wpływ w układzie konglomeratowym, wnioskodawcy złożyli – na podstawie § 6 ust. 1 ww. rozporządzenia - wnioski o uznanie zgłoszenia za spełniające wymogi określone w tym rozporządzeniu pomimo braku informacji wymaganych w pkt. 10.1. Wykazu Informacji i Dokumentów (WID), stanowiącego załącznik do powołanego rozporządzenia. Organ antymonopolowy przychylił się do tego wniosku uznając, że informacje te nie są niezbędne do wydania decyzji w niniejszej sprawie, bowiem przedmiotowa koncentracja nie wywoła ani faktycznie, ani potencjalnie skutku na terytorium Polski, gdyż w Polsce nie ma potencjalnych klientów nowo tworzonego przedsiębiorcy LifeConEx, natomiast skutki koncentracji w odniesieniu do innych rynków krajowych zostały ocenione przez właściwe dla nich organy antymonopolowe.

Ocena skutków koncentracji

Przepis art. 17 ustawy antymonopolowej stanowi, iż Prezes Urzędu, w drodze decyzji, wydaje zgodę na dokonanie koncentracji, w wyniku której konkurencja na rynku nie zostanie istotnie ograniczona, w szczególności poprzez powstanie lub umocnienie pozycji dominującej na rynku.

Analiza skutków niniejszej koncentracji nie wykazała zagrożeń płynących z faktu utworzenia przez AEI oraz LACG wspólnego przedsiębiorcy, spółki LifeConEx, której przedmiot działalności będzie obejmował usługi dostępne wyłącznie w powiązaniu z pakietem usług frachtu oferowanych przez DDAO. Organ antymonopolowy, uznając za zasadne wyrażenie zgody na dokonanie przedmiotowej koncentracji, wziął pod uwagę fakt, iż brak jest rynków właściwych, na które koncentracja wywierałaby wpływ zarówno w układzie horyzontalnym, jak wertykalnym.

Reasumując, należy stwierdzić, iż planowana koncentracja spełnia przesłanki określone w art. 17 ustawy antymonopolowej. Postępowanie w sprawie wykazało, że utworzenie przez AEI i LCAG wspólnego przedsiębiorcy LifeConEx nie przyczyni się do istotnego ograniczenia

konkurencji, w szczególności przez powstanie lub umocnienie pozycji dominującej, na żadnym rynku właściwym dla przedmiotowej koncentracji.

Wobec powyższego orzeczono, jak w sentencji.

Stosownie do treści art. 78 ust. 1 ustawy o ochronie konkurencji, w związku z art. 479²⁸ § 2 i 3 k.p.c. – od niniejszej decyzji przysługuje odwołanie, za pośrednictwem Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów do Sądu Okręgowego w Warszawie – Sądu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, w terminie dwutygodniowym od dnia jej doręczenia.

Z upoważnienia Prezesa
Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów
p.o. DYREKTORA
Departamentu Ochrony Konkurencji
Monika Bychowska

Otrzymuje:

1. Air Express International USA, Inc.,
Plantation, USA
2. LCAG USA Inc.
New York, USA

Pełnomocnik

Pani
Małgorzata Sz waj
Radca Prawny

Linklaters T. Komosa i Wspólnicy
Spółka Komandytowa
Warsaw Towers
ul. Sienna 39
00-121 Warszawa