



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

Warszawa, dnia 8.09.2005 r.

DOK3-421/28/05/KO

DECYZJA nr DOK - 101/05

Na podstawie art. 17 w związku z art. 12 ust. 1 i ust. 2 pkt 2 ustawy z dnia 15 grudnia 2000 r. o ochronie konkurencji i konsumentów (tekst jednolity Dz. U. z 2003 r. Nr 86, poz. 804 ze zm.), po przeprowadzeniu postępowania antymonopolowego z wniosku Melker Schorling AB z siedzibą w Lund, Szwecja, i United International Enterprises Limited z siedzibą w Nassau, Bahama, Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów **wyduje zgodę** na dokonanie koncentracji, polegającej na przejęciu przez Melker Schorling AB z siedzibą w Lund, Szwecja, i United International Enterprises Limited z siedzibą w Nassau, Bahama, wspólnej kontroli nad Karlshamns AB (publ) z siedzibą w Karlshamn, Szwecja.

UZASADNIENIE

W dniu 20 lipca 2005 r. wpłynęło do Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, zwanego dalej „Prezesem Urzędu” lub „organem antymonopolowym”, zgłoszenie zamiaru koncentracji przedsiębiorców, polegającej na przejęciu przez Melker Schorling AB z siedzibą w Lund, Szwecja (dalej „MSAB”) i United International Enterprises Limited z siedzibą w Nassau, Bahama (dalej „UIE”) (łącznie „Wnioskodawcy”), wspólnej kontroli nad Karlshamns AB (publ) z siedzibą w Karlshamn, Szwecja (dalej „Karlshamns”).

W związku z tym, iż:

- 1) spełnione zostały niezbędne przesłanki uzasadniające obowiązek zgłoszenia zamiaru koncentracji, bowiem:

- łączny obrót przedsiębiorców uczestniczących w koncentracji - w roku obrotowym poprzedzającym rok zgłoszenia zamiaru koncentracji – przekroczył 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 ze zm.), zwanej dalej „ustawą o ochronie konkurencji”, tj. równowartość 50 mln EURO,
 - przejęcie kontroli poprzez nabycie akcji jest jednym ze sposobów koncentracji, określonych w art. 12 ust. 2 pkt 2 ustawy o ochronie konkurencji,
- 2) nie występuje w tej sprawie żadna okoliczność z katalogu przesłanek wymienionych w art. 13 ustawy o ochronie konkurencji, wyłączająca obowiązek zgłoszenia zamiaru przedmiotowej koncentracji,

Prezes Urzędu wszczął postępowanie antymonopolowe w tej sprawie, o czym, zgodnie z art. 61 § 4 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2000 r. Nr 98, poz. 1071 ze zm.), zawiadomił stronę pismem z dnia 5 sierpnia 2005 r.

W trakcie postępowania organ antymonopolowy ustalił, co następuje:

Uczestnicy koncentracji

MSAB (aktywny uczestnik koncentracji) jest szwedzką spółką holdingową, prowadzącą działalność gospodarczą poprzez należącą do niej szwedzką spółkę Hexagon AB oraz jej spółki zależne, w czterech obszarach:

- Hexagon Automation (Automatyzacja) - dostarczanie elementów, systemów oraz świadczenie usług serwisowych w obrębie hydraulicznym, pneumatycznym, inżynierii elektromechanicznej, systemów przepływu, systemów smarowych, jak również systemów kontroli i elektronicznych,
- Hexagon Engineering (Inżynieria) – łączy trzy handlowe segmenty: metale, kluczowe składniki i narzędzia,
- Hexagon Metrology (Metrologia) – jest wiodącym na świecie dostawcą sprzętu pomiarowego dla pomiarów składników i produktów,
- Hexagon Polymers (Polimery) – jest aktywny w czterech dziedzinach: przekaźniki ciepła płytowego, plastik, guma, koła dla wózków wykorzystywanych w liniach produkcyjnych, tworzywa z gumy jako półprodukty wykorzystywane w przemyśle budowniczym.

Grupa Hexagon działa głównie na rynku amerykańskim i szwedzkim.

W Polsce Grupa Hexagon prowadzi działalność na 3 rynkach: inżynierii, polimerów oraz narzędzi pomiarowych za pośrednictwem spółek z Grupy: Hexagon Metrology GmbH z siedzibą w Lahnau, Niemcy, Hexagon Metrology GmbH z siedzibą w Wetzlar, Niemcy, CimCore GmbH z siedzibą w Sarstedt, Niemcy, TESA Deutschland z siedzibą w Ludwigsburgu, Niemcy, GFD Technology GmbH z siedzibą w Huckelhoven, Niemcy oraz Thona s.r.o. z siedzibą w Unicov, Czechy. Obrót Grupy Hexagon w Polsce w 2004 r. wyniósł ok. *[tajemnica przedsiębiorstwa - § 1 załącznika do niniejszej decyzji]* mln Euro.

MSAB nie ma spółek zależnych w Polsce.

UIE (aktywny uczestnik koncentracji) jest spółką holdingową, która inwestuje w firmy, których główną działalnością jest produkcja, przetwarzanie i dystrybucja olejów roślinnych (nieprzetworzonych), a zwłaszcza oleju palmowego z Azji i olejów rafinowanych, a także produkcja i sprzedaż tłuszczów mlecznych i ich substytutów oraz produktów alternatywnych masła kakaowego i innych tłuszczów dla cukiernictwa. Grupa UIE działa m.in. w Danii, Malezji, Wielkiej Brytanii, Stanach Zjednoczonych Ameryki, Sri Lance, Meksyku, Rosji.

W Polsce UIE prowadzi działalność poprzez Aarhus United Polska Sp. z o.o. z siedzibą w Pruszczu Gdańskim w zakresie dystrybucji produktów alternatywnych masła kakaowego i innych tłuszczów dla cukiernictwa i w 2004 r. osiągnęła następujące udziały w rynkach:

- oleju rafinowanego luzem – ok. *[tajemnica przedsiębiorstwa - § 2 załącznika do niniejszej decyzji]* %,
- masła kakaowego oraz produktów alternatywnych masła kakaowego i innych tłuszczów dla cukiernictwa – ok. *[tajemnica przedsiębiorstwa - § 3 załącznika do niniejszej decyzji]* %.

Spółka ta nie prowadzi żadnej działalności produkcyjnej.

Karlshamns (pasywny uczestnik koncentracji) jest notowana na Sztokholmskiej Giełdzie Papierów Wartościowych. Jej akcjonariuszami są: MSAB (30,9%), Svenska Lantmannen Invest AB, Szwecja (21,1%) i kilka innych wspólnych funduszy i funduszy emerytalnych, z których każdy posiada mniej niż 5% akcji i głosów na walnym zgromadzeniu akcjonariuszy.

Jak wynika z powyższego Karlshamns nie jest ani bezpośrednio, ani pośrednio kontrolowana przez żadną firmę ani osobę.

Grupa Karlshamns, na którą składają się 22 spółki zależne mające siedziby w Szwecji, Wielkiej Brytanii, Holandii, Finlandii, Czechach, Litwie i Malezji, prowadzi działalność w zakresie produkcji i dystrybucji oleju nieprzetworzonego, oleju rafinowanego, tłuszczów mlecznych i ich substytutów oraz masła kakaowego, produktów alternatywnych masła kakaowego i innych tłuszczów dla cukiernictwa i jest zorganizowana w trzech działach:

1. Oleje i tłuszcze – dział ten obejmuje trzy sektory:

- czekolada i tłuszcze cukiernicze – produkcja i sprzedaż: tłuszczów do produkcji czekolady i produktów cukierniczych, produktów zastępczych masła kakaowego i tłuszczów do nadzienia,
- składniki żywności – produkcja i sprzedaż olejów roślinnych dla przemysłu spożywczego (w tym standardowe oleje do gotowania, margaryny oraz złożone oleje o specyficznych właściwościach i funkcjach),
- lipidy do pielęgnacji – produkcja i sprzedaż: wysokowzbożonych tłuszczów roślinnych dla przemysłu kosmetycznego (tłuszcze te wykorzystywane są jako składniki w produktach do pielęgnacji ciała i włosów, produktach do makijażu oraz w różnego rodzaju środkach czystości),

2. Produkty techniczne – działalność ta prowadzona jest przez przedsiębiorstwa zależne: Tefac AB, Szwecja (produkcja i sprzedaż kwasów tłuszczowych i gliceryny, wykorzystywanych głównie jako surowiec w przemyśle chemicznym i kosmetycznym; po przetworzeniu w wysokowzbożone produkty gliceryna jest używana do produkcji kosmetyków, środków wybuchowych, farb i produktów spożywczych) i Binol AB, Szwecja (produkcja i sprzedaż przyjaznych dla środowiska olejów technicznych, wykorzystywanych, jako płyny do obróbki metali oraz środki smarujące w przemyśle obróbki metali, a także jako oleje hydrauliczne i oleje do łańcuchów w leśnictwie i budownictwie).

3. Surowce do produkcji pasz – dział ten zajmuje się przetwarzaniem i sprzedażą olejów roślinnych oraz surowców tłuszczowych dla przemysłu paszowego; jest on również odpowiedzialny w Karlshamns za ekstrakcję olejów roślinnych z rzepaku i orzechów masłosza.

Powyższa działalność prowadzona jest za pośrednictwem 3 zakładów produkcyjnych zlokalizowanych w: Karlshamn (Szwecja), Hull (Wielka Brytania) i Zaandijk (Holandia).

W Polsce Grupa Karlshamns prowadzi działalność poprzez spółkę Karlshamns Polska Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie, która nie prowadzi żadnej działalności produkcyjnej i zajmuje się głównie dystrybucją produktów alternatywnych masła kakaowego i innych tłuszczów dla cukiernictwa. Spółka ta w 2004 r. osiągnęła następujące udziały w rynkach:

- oleju rafinowanego luzem – ok. [tajemnica przedsiębiorstwa - § 4 załącznika do niniejszej decyzji] %,
- masła kakaowego oraz produktów alternatywnych masła kakaowego i innych tłuszczów dla cukiernictwa – ok. [tajemnica przedsiębiorstwa - § 5 załącznika do niniejszej decyzji] %.

Cała sprzedaż Karlshamns do Polski jest importowana z Danii, Szwecji, Holandii i Wielkiej Brytanii.

Zakres i przyczyny koncentracji

Zamierzona koncentracja polega na przejściu przez MSAB i UIE wspólnej kontroli nad Karlshamns. W celu jej przeprowadzenia Wnioskodawcy ustanowili pod wspólną kontrolą szwedzką spółkę z ograniczoną odpowiedzialnością BNS Holding AB (dalej „BNSH”), która z kolei utworzyła swoją zależną szwedzką spółkę publiczną BNS Industrier AB (publ), Szwecja (dalej „BNSI”). Spółki te nie prowadzą działalności gospodarczej i mają charakter wehikułów korporacyjnych. Po zakończeniu przedmiotowej transakcji pozostaną w strukturze grupy kapitałowej MSAB/UIE, jako spółki holdingowe.

W dniu 26 maja 2005 r. UIE i MSAB ogłosiły publicznie swój zamiar wystąpienia za pośrednictwem BNSI z jednoczesnymi współzależnymi ofertami przejęcia Karlshamns i Aarhus United A/S. (Przejęcie Aarhus United A/S nie podlega zgłoszeniu do Prezesa Urzędu ze względu na wyłączenie z art. 13 pkt 1 lit. a, gdyż obrót grupy kapitałowej, do której należy Aarhus United A/S, nie przekroczył na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej w żadnym z dwóch lat obrotowych poprzedzających zgłoszenie równowartości 10.000.000 euro). Zgodnie z „Umową udziałowców”, zawartą w dniu 26 maja 2005 r. pomiędzy MSAB i UIE, członkowie zarządu BNSI muszą działać zgodnie z instrukcjami i zarządzeniami przyjętymi w jednomyślnym głosowaniu przez wszystkich członków zarządu BNSH w odniesieniu do

m.in. wszelkich decyzji mających wpływ na działalność gospodarczą BNSI lub grupy BNSI, w tym znaczących inwestycji lub zmian warunków prawnych lub jakichkolwiek zmian materialnych w działalności gospodarczej BNSI lub grupy BNSI, jako całości. Ponadto MSAB uzyskało prawo mianowania 4 lub 5, a UIE 3 z 7 lub 8 członków zarządu BNSH. Umowa ta pozwala MSAB i UIE zawetować decyzje, które są istotne dla strategiczno – handlowego zachowania BNSH, doprowadzając do wspólnej kontroli MSAB i UIE nad BNSI. Po przeprowadzeniu publicznej oferty MSAB i UIE staną się właścicielami (pośrednio) od 38,3% do 53,7% głosów na walnym zgromadzeniu akcjonariuszy Karlshamns (w zależności od decyzji dotychczasowych akcjonariuszy Karlshamns, którzy mogą zamienić posiadane przez siebie akcje w tej Spółce na akcje BNSI lub na gotówkę). Jednakże również w sytuacji gdy udział ten wyniesie 38,3% będzie możliwe przejęcie kontroli nad Karlshamns ze względu na rozproszenie pozostałych akcjonariuszy tej Spółki.

Jak podają wnioskodawcy, przyczyną przedmiotowej transakcji jest sprostanie bardzo silnej konkurencji na rynku prostych, rafinowanych i utwardzonych olejów w całej UE. Ponadto konsolidacja jest konieczna ze względu na strukturę rynku, która sprawia, że bez niezbędnej infrastruktury i możliwości finansowych wzrost małych uczestników tego rynku jest niezwykle trudny. W opinii MSAB i UIE powyższa transakcja może doprowadzić do obniżenia kosztów, a tym samym do obniżenia cen dla odbiorców. Pozwoli ponadto na lepsze wykorzystanie istniejących zakładów Karlshamns i ich wyposażenia.

W trakcie postępowania organ antymonopolowy zważył, co następuje:

Rynki właściwe, na które koncentracja wywiera wpływ

W myśl 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, 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 dwa elementy: towar (rynek produktowy) i terytorium (rynek geograficzny).

W przedmiotowej koncentracji rynkiem wspólnym dla uczestników koncentracji jest: rynek olejów nieprzetworzonych, rynek olejów rafinowanych, rynek tłuszczów mlecznych i

ich substytutów oraz rynek masła kakaowego, produktów alternatywnych masła kakaowego i innych tłuszczów dla cukiernictwa, na których prowadzą działalność zarówno spółki z Grupy UIE, jak i Karlshamns.

Za rynek właściwy w aspekcie geograficznym dla olejów nieprzetworzonych, olejów rafinowanych luzem, tłuszczów mlecznych i ich substytutów oraz rynek masła kakaowego, produktów alternatywnych masła kakaowego i innych tłuszczów dla cukiernictwa należy uznać rynek europejski. W odniesieniu do tych towarów nie istnieją żadne bariery celne, kontyngentowe czy taryfowe, które mogłyby stanowić przeszkodę do prowadzenia ww. działalności na terenie całej Europy, ponadto w przypadku oleju nieprzetworzonego i oleju rafinowanego luzem ceny tych produktów ustalane są na międzynarodowych rynkach towarowych m.in. w Paryżu i Rotterdamie.

Na tak określonych rynkach Grupa UIE i Karlshamns osiągnęły w 2004 r. następujące udziały:

	Grupa UIE	Karlshamns	łącznie udział
oleje nieprzetworzone	<i>[tajemnica przedsiębiorstwa - § 6 załącznika do niniejszej decyzji]</i>		
olej rafinowany			
tłuszcze mleczne i ich substytuty			
masło kakaowe, produkty alternatywne masła kakaowego i inne tłuszcze dla cukiernictwa			

Zgodnie z postanowieniami 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%.

Zgodnie z powyższą definicją w niniejszej sprawie brak jest rynków, na które koncentracja wywiera wpływ w układzie horyzontalnym, ponieważ uczestnicy koncentracji w wyniku tej transakcji nie osiągną w poszczególnych rynkach wspólnych, łącznego udziału w wysokości większej niż 20%.

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

- działa na nim co najmniej jeden przedsiębiorca uczestniczący w 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 istnieje powiązanie typu dostawca – odbiorca między tymi przedsiębiorcami.

W toku przeprowadzonego postępowania nie zidentyfikowano żadnych rynków, na które przedmiotowa koncentracja może wywierać wpływ w układzie wertykalnym (pionowym).

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.

Zgodnie z powyższą definicją w niniejszej sprawie brak jest rynków, na które koncentracja wywiera wpływ w układzie konglomeratowym, gdyż żaden z uczestników koncentracji nie dysponuje udziałem w jakimkolwiek rynku, na którym prowadzi działalność przekraczającym próg 40 %.

Ocena skutków koncentracji

Przepis art. 17 ustawy o ochronie konkurencji stanowi, iż 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. Zgodnie z art. 4 pkt 9 tej ustawy 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%.

Organ antymonopolowy uznał, iż zamierzona koncentracja spełnia kryterium wskazane w art. 17 ustawy o ochronie konkurencji. Przyjmując niniejsze stanowisko, Prezes Urzędu miał na względzie następujące okoliczności:

1. Przedsiębiorcy uczestniczący w przedmiotowej koncentracji prowadzą działalność na rynkach wspólnych, którymi są europejskie rynki: olejów nieprzetworzonych, olejów rafinowanych luzem, tłuszczów mlecznych i ich substytutów oraz rynek masła kakaowego, produktów alternatywnych masła kakaowego i innych tłuszczów dla cukiernictwa. Na tak określonych rynkach w 2004 r. przedsiębiorcy uczestniczący w koncentracji nie osiągnęli łącznego udziału w wysokości większej niż 20%.
2. Nie istnieją rynki właściwe, na które zamierzona koncentracja wywarłaby wpływ zarówno w układzie horyzontalnym, wertykalnym, jak i konglomeratowym. Tym samym, zamierzona koncentracja nie wpłynie na stan konkurencji.

Wobec powyższego orzeczono, jak w sentencji.

Zgodnie z art. 78 ust. 1 ustawy o ochronie konkurencji w związku z art. 479²⁸ § 2 i § 3 k.p.c. 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 daty jej doręczenia.

Z upoważnienia Prezesa Urzędu
Ochrony Konkurencji i Konsumentów

p.o. *DYREKTORA*
Departamentu Ochrony Konkurencji
Monika Bychowska

Otrzymują:

Melker Schorling AB, Szwecja,

United International Enterprises Limited, Wyspy Bahama