

**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

DF1-411/32/03/EP

Warszawa, 2003-12-23

DECYZJA nr DDF - 40/2003

Na podstawie art. 17 w związku z art. 12 ust. 2 pkt 2 ustawy z dnia 15 grudnia 2000 r. o ochronie konkurencji i konsumentów (tekst jedn. Dz. U. z 2003 r. Nr 86, poz. 804), Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów wyduje zgodę na dokonanie koncentracji, polegającej na przejęciu przez Cargill (Polska) Sp. z o. o. z siedzibą w Warszawie kontroli nad Rel Charley Sp. z o. o. z siedzibą w Warszawie, poprzez nabycie 100% udziałów w tej Spółce.

UZASADNIENIE

W dniu 2 października 2003 r. Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, zwany dalej „organem antymonopolowym”, na podstawie art. 44 ust. 1 w związku z art. 12 ust. 2 pkt 2 ustawy z dnia 15 grudnia 2000 r. o ochronie konkurencji i konsumentów (Dz. U. z 2003 r. Nr 86, poz. 804), zwanej dalej „ustawą”, wszczął na złożony w terminie wniosek Cargill (Polska) Sp. z o. o. z siedzibą w Warszawie, zwaną dalej „Cargill (Polska)”, postępowanie antymonopolowe w sprawie koncentracji, polegającej na przejęciu przez Cargill (Polska) kontroli nad Rel Charley Sp. z o. o. z siedzibą w Warszawie, zwanej dalej „Rel Charley”.

Z przekazanych przez Cargill (Polska) informacji wynika, że łączny obrót przedsiębiorców uczestniczących w koncentracji w roku obrotowym poprzedzającym zgłoszenie, tj. w 2002 r., przekroczył 50 mln EURO. Wobec spełnienia przesłanek art. 12 ust. 1 i ust. 2 pkt 2 ustawy oraz niewystąpienia żadnej z wymienionych w art. 13 ustawy przesłanek wyłączających spod obowiązku zgłoszenia, na przedsiębiorcy nabywającym udziały spoczywał obowiązek zgłoszenia organowi antymonopolowemu zamiaru przedmiotowej koncentracji.

Uczestnicy koncentracji.

Cargill (Polska) należy do amerykańskiej grupy kapitałowej Cargill, która prowadzi działalność na terenie Stanów Zjednoczonych, w Ameryce Południowej, Azji, Europie i Afryce. Główna siedziba firmy znajduje się w Minneapolis, w stanie Minnesota (USA). Zakres działalności Grupy jest różnorodny poczynając od handlu zbożem i roślinami oleistymi, przetwarzania roślin oleistych, wieprzowiny, wołowiny i drobiu, handlu bawełną, cukrem, koncentratami soków owocowych poprzez produkcję pasz, syropów glukozowych, aż po produkcję wyrobów stalowych, powłok chemicznych, nawozów azotowych, wydobywanie soli, usługi finansowe. Ponadto Grupa Cargill prowadzi badania naukowe, dzięki którym powstają nowe produkty zaspakajające potrzeby klientów na całym świecie. Główną dziedziną działalności Grupy Cargill w Europie jest - obok importu – produkcja mieszanek koncentratów soków owocowych, produkcja masła kakaowego, miazgi i proszku kakaowego wykorzystywanych przez wiele gałęzi przemysłu spożywczego, przetwórstwo nasion roślin oleistych, rafinowanie oleju, włącznie z olejem palmowym, przetwórstwo orzechów laskowych i wiele innych. W Europie główna siedziba Grupy znajduje się w Cobham (Wielka Brytania).

W Polsce mają siedziby trzy spółki zależne należące do Grupy Cargill. Są to: Cargill (Polska) Sp. z o.o., Esher Properties Sp. z o.o. oraz Cargill Poland Investors Sp. z o.o.

Przedmiotem działalności prowadzonej przez Cargill (Polska) jest: produkcja pasz, karm dla zwierząt domowych, syropów skrobiowych i izoglukozowych oraz handel - w ścisłej współpracy z międzynarodowymi oddziałami Grupy ulokowanymi w Genewie - zbożami i innymi towarami pochodzenia rolnego, w tym surowcami wysokobiałkowymi, olejami roślinnymi, koncentratami soków owocowych oraz produktami kakao.

Esher Properties Sp. z o.o. prowadzi działalność developerską. Obecnie stara się o uzyskanie pozwolenia na budowę w Warszawie centrum biurowo-handlowo-rozrywkowego na gruncie, do którego posiada prawo użytkowania wieczystego.

Cargill Poland Investors Sp. z o.o. od 1999 r. nie prowadzi działalności. Do 1999 r. zajmowała się obrotem na rachunek własny akcjami, obligacjami, bonami skarbowymi i innymi papierami wartościowymi.

Rel Charley jest spółką zależną ING Lease Polska Sp. z o.o., która należy do grupy kapitałowej ING Group, jednej z największych instytucji finansowych o globalnym zasięgu, posiadającej jednostki w ponad 60 krajach na całym świecie, działającej na różnych

subrynkach finansowych. ING Lease Polska jest grupą finansowo-leasingową, która ściśle współpracuje z pozostałymi spółkami ING Group w Polsce i za granicą. W Polsce obok ING Lease Polska prowadzą działalność: ING Car Lease, ING Group, ING Polska, ING Bank Śląski, ING Real Estate, ING Securities, ING Nationale-Nederlanden, ING Nationale-Nederlanden Employee Benefits.

Przedmiotem działalności spółek należących do ING Lease Polska jest leasing różnego rodzaju środków trwałych i nieruchomości, wynajem, dzierżawa oraz usługi finansowe. Rel Charley została utworzona przez ING Lease (Polska) jako spółka specjalnego przeznaczenia w celu wyleasingowania Cargill (Polska) wytwórni pasz położonej w Siedlcach. Wytwórnia ta została wniesiona przez ING Lease Polska jako aport do kapitału Rel Charley. Spółka ta nie prowadziła innej działalności niż leasing wytwórni pasz w Siedlcach na rzecz Cargill (Polska).

Przyczyny koncentracji.

Planowana koncentracja polega na przejęciu przez Cargill (Polska) kontroli nad Rel Charley w wyniku nabycia 100% udziałów w kapitale tej Spółki. Przyczyną koncentracji jest podjęcie przez Cargill (Polska) decyzji o zakończeniu umowy leasingu operacyjnego, której stronami były Cargill (Polska) i Rel Charley. Do podjęcia decyzji o zakończeniu transakcji leasingu skłoniła Cargill (Polska) jej aktualna sytuacja finansowa oraz wyniki przeprowadzonej analizy warunków finansowych ww. umowy leasingu. Analiza wykazała nieekonomiczność tych warunków ze względu na wyższą marżę leasingobiorcy w porównaniu z marżą banku, którą płaci Cargill (Polska). Zakończenie umowy leasingu poprzez nabycie wszystkich udziałów w Rel Charley umożliwi Cargill (Polska) dalsze zarządzanie wytwórnią pasz w Siedlcach, co stanowi cel planowanej operacji.

Organ antymonopolowy ustalił i zważył, co następuje:

Zgodnie z art. 17 ustawy 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. Przez pozycję dominującą, zgodnie z art. 4 pkt 9 ustawy, 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%. Ocena oddziaływania koncentracji na stan konkurencji

wymaga określenia rynków właściwych zarówno w aspekcie produktowym, jak i geograficznym, na które koncentracja wywiera wpływ.

Rynek właściwy.

Jak wcześniej wskazano, Rel Charley prowadzi działalność na krajowym rynku usług leasingowych, natomiast Cargill (Polska) produkuje pasze, karmę dla zwierząt domowych, syropy skrobiowe i izoglukozowe oraz zajmuje się handlem zbożami i innymi towarami pochodzenia rolnego. Jednak z uwagi na fakt, że działalność Rel Charley polega wyłącznie na leasingowaniu wytwórni pasz w Siedlcach na rzecz Cargill (Polska), a spółka ta prowadzi działalność na rynku pasz, za wspólny rynek produktowy dla przedmiotowej koncentracji należy uznać rynek wytwarzania pasz dla zwierząt.

Grupa Cargill, do której należy Cargill (Polska), prowadzi działalność na rynku światowym, natomiast zasięg działalności obu bezpośrednich uczestników koncentracji ograniczony jest do rynku polskiego, wobec czego przyjąć należy, że wspólnym rynkiem geograficznym jest terytorium Polski. Łączny udział uczestników koncentracji w krajowym rynku pasz w 2002 r. wyniósł ok. [tajemnica przedsiębiorstwa] %. Udział ten nie ulegnie zmianie w wyniku koncentracji, bowiem przed jej dokonaniem Cargill (Polska) leasingując wytwórnię pasz w Siedlcach faktycznie sprawowała nad nią kontrolę.

Skutki koncentracji

Zgodnie z definicją zawartą w załączniku do rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 3 kwietnia 2002 r. w sprawie zgłoszenia zamiaru koncentracji przedsiębiorców (Dz. U. Nr 37 poz. 334, 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 %. W świetle powyższej definicji i danych dotyczących łącznego udziału w rynku przedsiębiorców uczestniczących w koncentracji należy stwierdzić, że przedmiotowa koncentracja nie wywiera wpływu na rynek w układzie horyzontalnym.

Jednocześnie organ antymonopolowy ustalił, że przedmiotowa koncentracja nie wywiera również wpływu na rynek w układzie wertykalnym, bowiem nie występuje rynek, na którym działa co najmniej jeden z uczestników koncentracji i który jest jednocześnie rynkiem zakupu lub sprzedaży dla drugiego jej uczestnika. Przedmiotowa koncentracja wywiera

natomiast wpływ na rynek w układzie konglomeratowym, bowiem Cargill (Polska) posiada [tajemnica przedsiębiorstwa] % udział w polskim rynku syropów fruktozowych (izolukoza).

Powyższe okoliczności związane z koncentracją polegającą na przejęciu przez Cargill (Polska) kontroli nad Rel Charley - która nie wywiera wpływu na rynek właściwy - wskazują, że w jej wyniku nie powstanie ani nie umocni się pozycja dominująca Cargill (Polska) i wskutek czego konkurencja na rynku właściwym nie zostanie ograniczona. Oznacza to, że spełnione zostały przytoczone wcześniej przesłanki art. 17 ustawy, wobec czego orzeczono jak w sentencji.

Stosownie do treści art. 78 ust. 1 ustawy 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.

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

Otrzymuje:

Cargill (Polska) Sp. z o. o., Warszawa

za pośrednictwem pełnomocnika

Pana Józefa Palinki

Kancelaria Prawnicza

Romański Zakrzewski Palinka Sp. k.

ul. Emilii Plater 53, XIV piętro

00-113 Warszawa