

MS

**URZĄD
OCHRONY KONKURENCJI I KONSUMENTÓW
DELEGATURA W KRAKOWIE**

31-011 Kraków, Pl. Szczepański 5
Tel. (0-12) 421-75-79, 421-74-98. Fax (0-12) 422-78-20
E-mail: krakow@uokik.gov.pl

RKR-411-s-042/2000/BR- 896 /2000

Kraków, dn. 21 czerwca 2000 r.

Decyzja Nr RKR- 14 /2000

Na podstawie art. 104 k.p.a. i art. 15a ust. 1 pkt 1 ustawy z dnia 24 lutego 1990 r. o przeciwdziałaniu praktykom monopolistycznym i ochronie interesów konsumentów (Dz. U. z 1999 r. Nr 52, poz. 547, zm. Dz. U. z 2000 r. Nr 31, poz. 381), po przeprowadzeniu postępowania administracyjnego wszczętego z urzędu,

nakłada się na: „BROKER FM” Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie przy ul. Twardej 30

z tytułu niezgłoszenia w terminie, o którym mowa w art. 11 ust. 1 w związku z art. 11 ust. 2 pkt 3a ww. ustawy, zamiaru łączenia przedsiębiorców polegającego na objęciu akcji nowo tworzonego przedsiębiorcy pod firmą: „INTERNET FM” S.A. z siedzibą w Krakowie (zmiana nazwy spółki od grudnia 1999 r. na „INTERIA.PL” S.A. Rep.: A Nr: 13361/99), powodującym przekroczenie ustawowego progu 25% głosów na Walnym Zgromadzeniu Akcjonariuszy ww. Spółki

karę pieniężną w wysokości: 7 500 PLN (słownie: siedem tysięcy pięćset złotych) płatną do budżetu państwa.

Uzasadnienie

W dniu 17 kwietnia 2000 r. do organu antymonopolowego wpłynęło zgłoszenie łączenia przedsiębiorców, polegającego na objęciu przez „BROKER FM” Sp. z o.o. i przedsiębiorcę w stosunku do niego zależnego - „Radio Muzyka Fakty” Sp. z o.o. z siedzibą w Krakowie – łącznie 150 000 akcji spółki „INTERIA.PL” S.A.

Z dokonanej przez organ antymonopolowy analizy nadesłanego materiału wynikało, iż „BROKER FM” Sp. z o.o. obejmując w dniu 2 sierpnia 1999 r. ww. akcje przekroczyła ustawowy próg 25% głosów na Walnym Zgromadzeniu Akcjonariuszy „INTERIA.PL” S.A., a łączna wartość rocznej sprzedaży towarów przedsiębiorców obejmujących akcje określona zgodnie z art. 11 ust. 4 cyt. ustawy o przeciwdziałaniu

351

/.../ w roku kalendarzowym poprzedzającym rok, w którym dokonano łączenia, tj. w 1998, przekroczyła 25 mln. EURO.

Oznaczało to, że na organie zarządzającym „BROKER FM” Sp. z o.o. spoczywał obowiązek zgłoszenia do organu antymonopolowego zamiaru łączenia zgodnie z § 1 - obowiązującego w dacie dokonania łączenia - rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 13 lipca 1995 r. w sprawie określenia szczegółowych warunków, jakim powinno odpowiadać zgłoszenie zamiaru łączenia i przekształcenia podmiotów gospodarczych oraz określenia organów podmiotów zobowiązanych do dokonania tego zgłoszenia (Dz. U. z 1995 r. Nr 87, poz. 438).

Organ antymonopolowy ustalił co następuje:

Zamiar łączenia przedsiębiorców zrealizowany został w dniu 2 sierpnia 1999 r. w wyniku podpisania „Aktu zawiązania spółki akcyjnej” i uchwalenia statutu.

Suma wartości rocznej sprzedaży towarów podmiotów obejmujących akcje - określona zgodnie z art. 11 ust. 4 cyt. ustawy o przeciwdziałaniu /.../ - w roku kalendarzowym poprzedzającym rok łączenia tj. 1998, wynosiła 175 589 606,44 PLN - tj. 42 905 218,43 EURO - czyli przekroczyła 25 mln EURO.

Zgłoszenie przedmiotowego łączenia wpłynęło do organu antymonopolowego w dniu 17 kwietnia 2000 r., a zatem nastąpiło z przekroczeniem terminu, o którym mowa w art. 11 ust. 1 ww. ustawy o przeciwdziałaniu /.../.

W związku z niedopełnieniem przez „BROKER FM” Sp. z o.o. obowiązku zgłoszenia zamiaru łączenia w ustawowym terminie, organ antymonopolowy wszczął w dniu 10 maja 2000 r. (pismo znak: RKR-411-s-042/2000/BR-697/2000) przeciwko „BROKER FM” Sp. z o.o. postępowanie administracyjne w sprawie nałożenia, na podstawie art. 15a ust. 1 pkt 1 ustawy o przeciwdziałaniu /.../, kary pieniężnej.

W piśmie z dnia 29 maja 2000 r. tj. w odpowiedzi na zawiadomienie o wszczęciu postępowania administracyjnego, „BROKER FM” Sp. z o.o. wniósł o odstąpienie od nałożenia kary. Wyjaśnił, iż przedmiotowe łączenie nie wywarło negatywnych skutków dla konkurencji. Utworzony został przedsiębiorca, którego przedmiot działalności (świadczenie usług internetowych) nie pokrywa się z przedmiotem działalności założycieli.

Organ antymonopolowy zważył co następuje:

Art. 11 ustawy o przeciwdziałaniu /.../ wyznacza zakres kontroli organu antymonopolowego w sprawach łączenia przedsiębiorców.

W przypadku planowanego łączenia zamiar taki zgłasza, zgodnie z zapisem § 1 cyt. wyżej - obowiązującego wówczas- rozporządzenia z dn. 13 lipca 1995 r., organ zarządzający każdego z podmiotów uczestniczących w łączeniu.

Kontrola organu antymonopolowego w aspekcie łączenia przedsiębiorców jest kontrolą ex ante. Zgłoszeniu organowi antymonopolowemu podlega zatem **zamiar** łączenia przedsiębiorców w terminie 14 dni od dokonania czynności, z którą ustawa wiąże ten obowiązek. Zgłoszenie winno poprzedzać fazę urzeczywistnienia zamiaru.

521

Przedmiotowy zamiar łączenia winien być zatem zgłoszony do organu antymonopolowego przed dniem 2 sierpnia 1999 r., czyli przed podpisaniem przez ComArch S.A., BROKER FM Sp. z o.o., Radio Muzyka Fakty Sp. z o.o. oraz Panią Annę Przewięźlikowską „Aktu zawiązania spółki akcyjnej” pod firmą: „INTERNET FM” S.A. W dniu 13 sierpnia 1999 r. spółka została wpisana do rejestru handlowego pod nr Ns Rej H/B 2551/1999/s.

Zgłoszenie przez organ zarządzający „BROKER FM” Sp. z o.o. operacji łączenia wpłynęło do organu antymonopolowego w dniu 17 kwietnia 2000 r., czyli z ponad ośmiomiesięcznym opóźnieniem. Zgłoszenie poprzedziło pismo organu antymonopolowego z dnia 10 kwietnia 2000 r. (znak: RKR-411-029/2000/BR-514/2000) przypominające o ciążyącym na organie zarządzającym „BROKER FM” Sp. z o.o. obowiązku zgłoszenia łączenia.

W związku z powyższym organ antymonopolowy zdecydował o nałożeniu kary, zgodnie z art. 15 a ust. 1 pkt 1 ww. ustawy o przeciwdziałaniu /.../.

Przepis art. 15a ust. 1 pkt 1 ustawy o przeciwdziałaniu /.../ przewiduje możliwość nałożenia na przedsiębiorcę kary pieniężnej do wysokości 1% przychodu za każdy rozpoczęty miesiąc niewykonywania obowiązku, o którym mowa w art. 11 ustawy.

Jak wynika z danych uzyskanych od „BROKER FM” Sp. z o.o. (pismo z dnia 29 maja 2000 r.) przychód za rok 1999, czyli rok podatkowy poprzedzający dzień wydania decyzji, liczony według zasad określonych w art. 2 pkt 10 ustawy o przeciwdziałaniu /.../, wyniósł: 8 402 571,27 PLN. Wobec powyższego maksymalny wymiar kary, którą mógłby nałożyć organ antymonopolowy wynosi 84 025,71 PLN za każdy rozpoczęty miesiąc niewykonywania obowiązku zgłoszenia, tj. łącznie za okres od 2 sierpnia 1999 r. do 16 kwietnia 2000 r. – 756 231,14 PLN.

Stawki kary pieniężnej przewidziane w art 15 a ust. 1 pkt 1 ustawy o przeciwdziałaniu /.../ mają charakter maksymalny. O jej wysokości decyduje organ antymonopolowy mając na uwadze, iż sankcja ta powinna spełniać zarówno funkcję represyjną, jak i prewencyjną, dla przeciwdziałania w przyszłości podobnym naruszeniom prawa. Okoliczności sprawy decydują, która z tych funkcji pełni rolę wiodącą.

Organ antymonopolowy przy nakładaniu kary nie jest związany oceną skutków wpływu łączenia przedsiębiorców na konkurencję. Przepis art. 15a ust. 1 pkt 1 ustawy o przeciwdziałaniu /.../ wymienia przypadki niedopełnienia ustawowych obowiązków, stanowiące przesłankę nałożenia kary pieniężnej. Ewentualny brak negatywnych skutków łączenia dla konkurencji może mieć wpływ na wysokość kary (tak: Sąd Najwyższy w postanowieniu z dnia 7 lipca 1999 r., sygn. Akt I CKN 184/99, Sąd Antymonopolowy wyrok z dnia 8 marca 2000 r. sygn. Akt XVII Ama 60/99).

Wobec niedopełnienia obowiązku zgłoszenia zamiaru łączenia nałożono na „BROKER FM” Sp. z o.o. karę pieniężną w wysokości 7 500 PLN (słownie: siedem tysięcy pięćset złotych).

Organ antymonopolowy określając wysokość kary na tak niskim poziomie miał na względzie, iż opóźnienie w zgłoszeniu zamiaru łączenia ze strony „BROKER FM” Sp. z o.o. miało miejsce po raz pierwszy. Ponadto dokonane łączenie nie wywarło negatywnych skutków dla stanu konkurencji, przyczyniając się do jej rozwoju na rynku usług internetowych dla indywidualnego odbiorcy.

Korzystając z prawa nałożenia kary organ antymonopolowy uznał, iż w niniejszym przypadku powinna mieć ona charakter prewencyjny, a nie represyjny.

Stąd orzeka się jak w sentencji.

Od niniejszej decyzji służy odwołanie do Sądu Okręgowego w Warszawie - Sądu Antymonopolowego w terminie 14 dni od daty otrzymania decyzji, za pośrednictwem Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów - Delegatura w Krakowie.

Karę pieniężną należy wpłacić w terminie 7 dni od daty, w jakiej decyzja stanie się ostateczna, na konto Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów w Warszawie: NBP 0/0 Warszawa 10101010-7878-223-1.

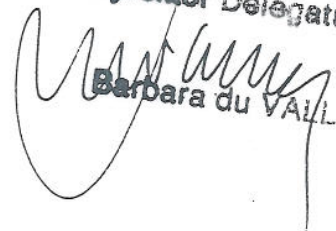
Otrzymuje:

„BROKER FM” Sp. z o.o.
ul. Twarda 30
00-831 Warszawa

reprezentowana przez:

radcę prawnego Jarosława Wroneę
ul. J.Lea 4/7
30-048 Kraków

Dyrektor Delegatury


Barbara du VALL

94