



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

DOK3-421/35/04/EP

Warszawa, 2005-01-20

Decyzja DOK Nr - 9/2005

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 (Dz. U. z 2003r. nr 86, poz. 804 z późn. zm.), Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, po przeprowadzeniu postępowania antymonopolowego z wniosku Agros Nova Sp. z o. o. z siedzibą w Warszawie, **wydaje zgodę** na dokonanie koncentracji, polegającej na przejęciu przez Agros Nova Sp. z o. o. z siedzibą w Warszawie kontroli nad częściami przedsiębiorców: Grupa DrWitt Sp. z o. o. z siedzibą w Warszawie, Soki S.A. z siedzibą w Warszawie oraz Soki DrWitt Sp. z o. o. z siedzibą w Ustanie.

Uzasadnienie

W dniu 24 listopada 2004 r. wpłynęło do Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów zgłoszenie zamiaru koncentracji przedsiębiorców, polegającej na przejęciu przez Agros Nova Sp. z o. o. z siedzibą w Warszawie (dalej jako „Agros Nova”), kontroli nad częściami przedsiębiorców: Grupa DrWitt Sp. z o. o. z siedzibą w Warszawie (dalej jako „DrWitt”), Soki S.A. z siedzibą w Warszawie (dalej jako „Spółka Soki”) oraz Soki DrWitt Sp. z o. o. z siedzibą w Ustanie (dalej jako „Soki DrWitt”), zwanych dalej także „przedsiębiorcami pasywnymi”. W toku postępowania wniosek zgłoszeniowy został uzupełniony o transakcję, która nastąpi w wyniku umowy, zawartej w dniu 17 grudnia 2004 r. pomiędzy Agros Nova a Spółką Soki, dotyczącej zakupu dodatkowej części majątku tej Spółki.

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 i konsumentów”, tj. 50 mln euro,

- przejęcie kontroli nad częściami przedsiębiorców poprzez nabycie części ich majątku jest sposobem koncentracji określonym w art. 12 ust. 2 pkt 2 ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów,
- nie występuje w tej sprawie żadna okoliczność z katalogu przesłanek, wymienionych w art. 13 ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów, powodująca odstąpienie od konieczności zgłoszenia zamiaru koncentracji,

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (dalej jako „Prezes Urzędu” lub „organ antymonopolowy”) w dniu 24 listopada 2004 r. wszczął - na podstawie art. 44 ust. 1 w związku z art. 12 ust. 2 pkt 2 ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów - postępowanie w niniejszej sprawie, o czym zawiadomił stronę pismem z dnia 6 grudnia 2004 r.

Przyczyny i zakres koncentracji

Zgłoszona koncentracja zostanie dokonana na podstawie „Umowy sprzedaży praw ochronnych na znaki towarowe oraz innych praw” z dnia 10 listopada 2004 r. zawartej pomiędzy Agros Nova a przedsiębiorcami pasywnymi oraz na podstawie „Umowy sprzedaży” z dnia 17 grudnia 2004 r. zawartej pomiędzy Agros Nova a Spółką Soki. Na podstawie pierwszej z powyższych umów zostaną nabyte prawa majątkowe do znaków zgłoszonych przez przedsiębiorców pasywnych do rejestracji w Urzędzie Patentowym RP oraz znaków już zarejestrowanych, w szczególności do znaku towarowego „DrWitt”, oraz praw z nimi związanych, jak prawa do wzorów użytkowych butelek i receptur wyrobów produkowanych przez przedsiębiorców pasywnych. W wyniku realizacji powyższej umowy Agros Nova stanie się wyłącznym właścicielem ww. praw majątkowych. Druga z powyższych umów stanowi podstawę do transakcji polegającej na nabyciu przez Agros Nova od Spółki Soki linii do produkcji soków i nektarów owocowych i warzywnych - oznaczonych znakami stanowiącymi przedmiot umowy z dnia 10 listopada 2004 r. – wraz z dodatkowym wyposażeniem.

Celem koncentracji po stronie Agros Nova jest poszerzenie produkcji o wyroby grupy premium, do której należą produkty oznaczone znakiem „DrWitt”. Przedsiębiorcy pasywni podjęli decyzję o sprzedaży praw majątkowych oraz linii do produkcji soków z powodu [tajemnica przedsiębiorstwa].

Uczestnicy koncentracji

Agros Nova należy do grupy 22 spółek kontrolowanych przez Polish Enterprise Fund IV L.P. z siedzibą w Wilmington w USA (dalej jako „PEF IV”). Jest to fundusz inwestycyjny typu venture capital zorganizowany w formie spółki komandytowej prawa stanu Delaware. W Polsce, obok Agros Nova, prowadzi działalność 18 spółek należących do portfela inwestycyjnego PEF IV. Zakres działalności tych spółek nie pokrywa się z przedmiotem działania Agros Nova. Ponadto PEF IV posiada udziały w trzech spółkach działających poza Polską (Bułgaria, Rumunia, Słowacja) w zakresie usług telekomunikacyjnych.

Agros Nova prowadzi działalność o zasięgu krajowym w zakresie produkcji i sprzedaży przetworów owocowo-warzywnych. Na działalność tę składa się produkcja: soków, nektarów i napojów niegazowanych (w skrócie SNNN), mas do chleba, w tym dżemów, kremów czekoladowych oraz miodu, gotowych sosów do makaronów i ryżu, syropów, koncentratu pomidorowego i ketchupu, marynat warzywnych, warzyw konserwowanych i gotowych zup w kartonach.

Agros Nova posiada dwie spółki zależne: Kujawskie Zakłady Przemysłu Owocowo-Warzywnego Włocławek Sp. z o.o. z siedzibą we Włocławku (dalej jako „KZPOW Włocławek”) i Agros Herby Sp. z o.o. w likwidacji z siedzibą w Herbach, która zaprzestała działalności. Przedmiotem działalności KZPOW Włocławek jest produkcja soków, nektarów i napojów niegazowanych oraz ketchupu i koncentratu pomidorowego.

DrWitt

Spółką dominującą (54% udziałów) wobec DrWitt jest utworzona w 2003 r. Meridian Investment S.A.R.L z siedzibą w Luksemburgu. Pozostałe udziały w DrWitt należą do dwóch osób fizycznych: - 45% do pana Dariusza Gardenera i 1% do pana Jana Rynkiewicza. DrWitt prowadzi działalność o zasięgu krajowym w zakresie produkcji i sprzedaży hurtowej soków, nektarów i napojów niegazowanych, natomiast jej spółka zależna AquaWitt Sp. z o. o. z siedzibą we Wrocławiu prowadzi działalność w zakresie wód mineralnych.

Spółka Soki

Udziałowcami Spółki są panowie Jan Rynkiewicz i Dariusz Gardener, posiadający po 45% akcji, oraz Meridian Investment S.A.R.L., do której należy 10% akcji. Spółka Soki prowadzi działalność analogiczną do działalności DrWitt.

Soki DrWitt jest kontrolowana wspólnie przez panów Jana Rynkiewicza i Dariusza Gardenera, którzy posiadają po 50% udziałów. Przedmiot działalności Spółki pokrywa się z działalnością dwóch pozostałych przedsiębiorców pasywnych.

Organ antymonopolowy ustalił i zważył, co następuje:

Jak wynika z opisu działalności przedsiębiorców uczestniczących w koncentracji, rynkiem właściwym dla niej jest krajowy rynek produkcji i sprzedaży hurtowej soków, nektarów i napojów niegazowanych, tzn. rynek SNNN. W opinii zgłaszającego, rynek SNNN jest rynkiem dojrzałym, na którym dobiegają końca procesy konsolidacyjne. Wielkość tego rynku w latach 2002 i 2003 wynosiła w ujęciu ilościowym odpowiednio 1.300 mln litrów i 1.260 mln litrów, a w ujęciu wartościowym odpowiednio: 2.800 mln zł i 3.000 mln zł. Udziały uczestników koncentracji w rynku SNNN w latach 2002 i 2003 wg raportów firmy ACNielsen kształtowały się następująco:

- Agros Nova:

w ujęciu ilościowym odpowiednio: ok. [tajemnica przedsiębiorstwa] %,

w ujęciu wartościowym odpowiednio: ok. [tajemnica przedsiębiorstwa] %.

- Przedsiębiorcy pasywni:

w ujęciu ilościowym odpowiednio: ok. [tajemnica przedsiębiorstwa] %,

w ujęciu wartościowym odpowiednio: ok. [tajemnica przedsiębiorstwa] %.

Głównymi konkurentami uczestników koncentracji są: Maspex Sp. z o.o. z siedzibą w Wadowicach z udziałem rynkowym w ujęciu ilościowym wynoszącym w 2003 r. ok. [tajemnica przedsiębiorstwa] %, a w ujęciu wartościowym ok. [tajemnica przedsiębiorstwa] %, oraz Hellena S.A. z siedzibą w Kaliszu, której udział w rynku SNNN wynosił w 2003 r. w ujęciu ilościowym ok. [tajemnica przedsiębiorstwa] % i w ujęciu wartościowym ok. [tajemnica przedsiębiorstwa] %.

Rynki, na które koncentracja wywiera wpływ

Zgodnie z brzmieniem art. 4 pkt 8 ustawy 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). W przedmiotowej koncentracji rynkiem właściwym produktowo jest rynek SNNN, zaś w aspekcie geograficznym rynek polski.

Zgodnie z Rozporządzeniem Rady Ministrów w sprawie zgłoszenia zamiaru koncentracji przedsiębiorców (Dz. U. z 2002 r., 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 łączny udział jej uczestników w rynku właściwym nie przekracza 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.

Zgodnie z powyższą definicją w niniejszej sprawie brak jest rynków, na które koncentracja wywiera wpływ w układzie wertykalnym, ponieważ łączny udział w rynku przedsiębiorców uczestniczących w koncentracji nie przekracza 30%;

- 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 rynkiem, na który koncentracja wywiera wpływ w układzie konglomeratowym, jest krajowy rynek produktów dzemowych, bowiem w 2003 r. Agros Nova posiadała ok. [tajemnica przedsiębiorstwa] % udziału w tym rynku.

Ocena skutków koncentracji

Przepis art. 17 ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów 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.

Organ antymonopolowy uznał, iż zamierzona koncentracja spełnia wskazane powyżej kryteria ustawowe, ponieważ nie występują rynki właściwe, na które wywierałaby wpływ w układzie horyzontalnym i wertykalnym. Tym samym przedmiotowa koncentracja nie będzie miała negatywnego wpływu na rozwój konkurencji. Wobec powyższego orzeczono jak w sentencji.

Pouczenie:

Stosownie do treści art. 78 ust. 1 ustawy *o ochronie konkurencji i konsumentów*, w związku z art. 479²⁸ § 2 k.p.c. – od niniejszej decyzji przysługuje, za pośrednictwem Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, odwołanie 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
DYREKTOR
Departamentu Ochrony Konkurencji
Piotr Mück

Otrzymuje:

Agros Nova Sp. z o. o.

Al. Stanów Zjednoczonych 61 A
04-028 Warszawa