



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

L.dz. DDI-2-411-12/546/02/ML

Warszawa, dn. 11 września 2002 r.

DECYZJA Nr DDI 74/2002

Na podstawie art. 17 w związku z art. 12 ust. 1 oraz art. 12 ust. 2 pkt 2 ustawy z dnia 15 grudnia 2000 r. *o ochronie konkurencji i konsumentów* (Dz. U. Nr 122, poz. 1319 z późn. zm.) Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów **wydaje zgodę** na dokonanie koncentracji, polegającej na przejęciu przez Charterhouse Capital Limited z siedzibą w Londynie, Wielka Brytania, oraz Caisse des Dépôts et Consignations z siedzibą w Paryżu, Francja - za pomocą utworzonych specjalnie w tym celu dwóch spółek Tower S.A.S. i Tower Participations France - wspólnej kontroli nad spółką Télédiffusion de France S.A. z siedzibą w Paryżu, Francja.

UZASADNIENIE

W dniu 2 sierpnia 2002 r. do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów wpłynęło zgłoszenie zamiaru koncentracji przedsiębiorców, polegającej na przejęciu przez Charterhouse Capital Limited z siedzibą w Londynie, Wielka Brytania (dalej CCL) oraz Caisse des Dépôts et Consignations z siedzibą w Paryżu, Francja (dalej CDC), za pomocą utworzonych specjalnie w tym celu dwóch spółek Tower S.A.S. (dalej Topco) i Tower Participations France (dalej Newco), wspólnej kontroli nad spółką Télédiffusion de France S.A. z siedzibą w Paryżu, Francja (dalej TDF).

W związku z tym, iż:

- spełnione zostały niezbędne przesłanki uzasadniające obowiązek zgłoszenia zamiaru koncentracji, bowiem łączny obrót ww. przedsiębiorców w roku obrotowym poprzedzającym rok zgłoszenia przekraczał wartość określoną w art. 12 ust. 1 ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów (dalej zwanej też ustawą antymonopolową), tj. 50 mln. Euro,
- nabycie udziałów innego przedsiębiorcy, powodujące przejęcie pośredniej kontroli nad przedsiębiorcą jest jednym ze sposobów koncentracji, określonym w art. 12 ust. 2 pkt 2 ww. ustawy,
- nie występuje w tej sprawie, żadna okoliczność z katalogu przesłanek wymienionych w art. 13 ww. ustawy, powodująca odstępianie od konieczności zgłoszenia koncentracji,

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów wszczął postępowanie w powyższej sprawie, o czym powiadomił strony pismem z dnia 9 sierpnia 2002 r.

Umowa pomiędzy Newco, a France Telecom i Cogecom została podpisana 25 lipca 2002 r., a zgłoszenie zostało wysłane do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów listem poleconym w dniu 1 sierpnia 2002 r. Zatem, nie został naruszony 7-dniowy termin na zgłoszenie zamiaru koncentracji, o którym mowa w art. 94 ust. 4 ustawy antymonopolowej.

Przyczyny i opis koncentracji.

Koncentracja ma charakter eksterytorialny, gdyż dokonuje się między spółkami, z których żadna nie ma siedziby w Polsce.

Zamierzona koncentracja ma spowodować uzyskanie przez grupę TDF niezbędnego finansowania, które umożliwiając efektywniejsze prowadzenie działalności sprawi zwiększenie konkurencyjności grupy na rynkach, na których prowadzi działalność. Celem przejęcia kontroli przez CCL i CDC jest uzyskanie zwrotu z inwestycji poprzez zwiększenie wartości nabywanych przedsiębiorców.

Koncentracja dotyczy nabycia części grupy France Telecom, tj. TDF, która jest obecnie kontrolowana przez France Telecom i jej spółkę zależną Cogecom. Przed transakcją, będącą przedmiotem niniejszego zgłoszenia, część grupy TDF, tj. France Telecom Transmission Audiovisuelle (prowadzący satelitarną działalność nadawczą) zostanie wydzielona ze struktury TDF i pozostanie w ramach grupy France Telecom.

Koncentracja polega na przejęciu kontroli nad TDF przez CCL i CDC, w sposób pośredni, za pomocą dwóch utworzonych specjalnie w tym celu nowych spółek, tj. Tower S.A.S. (*Topco*) i Tower Participations France (*Newco*). Po dokonaniu transakcji, TDF będzie w pełni kontrolowana przez Topco, za pośrednictwem jej spółki zależnej (w 100%) - Newco.

Na mocy umowy zawartej 25 lipca 2002 r., France Telecom i Cogecom zobowiązały się do sprzedania na rzecz Newco 100% akcji TDF wraz z jej spółkami zależnymi.

Również 25 lipca 2002 r. została podpisana umowa inwestycyjna pomiędzy CDC Enterprises II (fundusz inwestycyjny wchodzący z skład grupy CDC, który będzie jednym z nabywców grupy TDF), CDC, Charterhouse General Partners (VI) Limited (spółka zależna od CCL) a Cogecom. Umowa ta określa całościowo porozumienie pomiędzy stronami co do warunków ich inwestycji w Topco, w tym również finansowania nabycia oraz ich pozycję jako wspólników Topco.

Z chwilą zamknięcia transakcji, struktura własnościowa Topco będzie się kształtować w następujący sposób:

Podmiot	Udział (%)
Grupa CCL (CCPVI Syndication Limited + CAF Syndication Limited + Charterhouse Towerco 2)	33.93
Grupa CDC (CDC + CDC Enterprise II)	29.87 (10.27 + 19.6)
Cogecom	36.2mm
ŁĄCZNIE	100

Udziałowcem posiadającym około 1% udziałów będzie także kadra zarządzająca TDF, wielkość tych udziałów zostanie określona później i spowoduje proporcjonalne zmniejszenie udziałów innych uczestników koncentracji.

Zgodnie z Umową Wspólników, wszystkie decyzje dotyczące Topco będą wymagać większości 60% głosów (za wyjątkiem spraw, które wymagają jednomyślności, a dotyczą ochrony praw wspólników mniejszościowych i nie dają prawa weta wobec strategicznych decyzji spółki). Żaden z inwestorów nie będzie posiadał więcej niż 40% udziałów w Topco. W związku z tym, na poziomie uczestniczenia w spółce (pomijając sprawy wymagające jednomyślności) żadna ze stron nie będzie sprawować kontroli nad Topco.

Zgodnie z Umową Wspólników, Topco będzie zarządzana przez Zarząd pod nadzorem Rady. Rada będzie miała prawo powoływać i odwoływać członków Zarządu, określać ich uprawnienia i nadzorować działania Zarządu.

Wszystkie decyzje Rady będą wymagały większości co najmniej 66%.

Rada będzie się składała z 7 członków mianowanych zgodnie z następującymi zasadami: France Telecom/Cogecom będzie uprawniony do mianowania – 1 członka Rady; CDC – 3 członków; grupa CCL – również 3 członków. Zarówno CDC jak i CCL będą więc miały po $3/7 = 43\%$ głosów i możliwość jednostronnego blokowania decyzji Rady (w takim przypadku pozostali członkowie Rady posiadają 57% głosów, co nie pozwala na przegłosowanie uchwał).

W związku z tym zarówno CDC jak i CCL będą w stanie samodzielnie blokować decyzje Rady dotyczące TDF (przy czym decyzje te obejmują również kwestie związane ze strategicznymi działaniami TDF) i w związku z tym struktura kontroli w Radzie nad Topco/TDF jest 50:50, typowa dla spółek wspólnego przedsięwzięcia.

CDC i CCL będą zatem sprawować wspólną kontrolę na poziomie organów zarządzających Topco, a przez to wspólną kontrolę nad TDF.

Żaden inny przedsiębiorca nie będzie sprawować kontroli nad Topco. Zgodnie z powyższym opisem, udziały mniejszościowe w Topco będą należeć do Cogecom oraz Managers S.A.S. Udziały te, jednakże, nie dadzą prawa do kontrolowania strategii Topco i nie wpłyną na podstawową strukturę wspólnej kontroli wykonywanej przez CCL i CDC, które kontrolę sprawować będą za pośrednictwem swoich członków Rady.

Opis przedsiębiorców biorących udział w koncentracji

A/ Caisse des Dépôts et Consignations z siedzibą w Paryżu (CDC) jest francuską instytucją sektora publicznego, pierwotnie założoną w celu ochrony prywatnych depozytów. Prowadzi działalność bezpośrednio lub za pośrednictwem spółek zależnych, między innymi, w sektorze bankowym i finansowym, ubezpieczeń na życie, usług i wspierania lokalnego rozwoju, generowania oszczędności i budownictwa komunalnego.

CDC Equity Capital (spółka należąca do grupy CDC) jest spółką zarządzającą następującymi funduszami inwestycyjnymi:

- CDC Entreprises,
- CDC Entreprises II (jeden z nabywców grupy TDF),
- GED Iberian I,
- GED Iberian II.

Należy jednak podkreślić, że grupa CDC nie prowadzi w Polsce działalności na rynkach, na których jest aktywna grupa TDF oraz na jakichkolwiek innych rynkach zwią-

zanych z telekomunikacją. CDC prowadzi w niewielkim zakresie działalność w Polsce na rynku nieruchomości, usług inżynierskich i infrastrukturalnych związanych z transportem drogowym oraz na rynku wody i rynku chemicznym.

B/ Charterhouse Capital Limited z siedzibą w Londynie (CCL) jest spółką holdingową dla grupy spółek, która zapewnia środki finansowe do prowadzenia działalności gospodarczej oraz świadczy usługi zarządzania funduszami. CCL jest własnością 16 członków swojego kierownictwa (najwyższy udział wynosi 18%).

Grupa CCL zapewnia fundusze na prowadzenie działalności gospodarczej oraz świadczy usługi zarządzania funduszami włączając w to doradztwo i usługi na rzecz funduszy inwestycyjnych. Jednym z podmiotów zarządzających w ramach grupy jest Charterhouse General Partners (VI) Limited (*Charterhouse*). Charterhouse jest zarządcą Charterhouse Capital Partners VI (*CCP VI*), który jest podmiotem inwestującym w imieniu pięciu spółek komandytowych zarejestrowanych w Wielkiej Brytanii i Charterhouse Auxiliary Fund (*CAF*).

CCL bezpośrednio nie prowadzi żadnej działalności w Polsce. Natomiast za pośrednictwem grupy Cegelec, nad której matką CCL oraz CDC sprawują wspólną kontrolę, jest prowadzona działalność na rynku polskim poprzez spółki działające w Austrii i Niemczech (rynek wody i rynek chemiczny).

Cegelec prowadzi również działalność związaną z sektorem telekomunikacyjnym, działalność ta jednak nie jest prowadzona na rynku polskim.

Aktualnie jest prowadzony proces rejestracji w Polsce nowej spółki zależnej od Cegelec (spółka jest w fazie organizacji). Spółka będzie prowadziła sprzedaż systemów do kontroli sieci przesyłu paliw i gazu.

C/ Télédiffusion de France S.A. z siedzibą w Paryżu (TDF) zapewnia nadawcom oraz operatorom telekomunikacyjnym przekaz drogą powietrzną i bezprzewodową sygnałów telewizyjnych, radiowych i telekomunikacyjnych. Spółka jest właścicielem i eksploatuje naziemną infrastrukturę wykorzystywaną w celu przekazu sygnałów telewizyjnych, radiowych i telekomunikacyjnych. Usługi TDF obejmują projektowanie, instalację, zarządzanie i utrzymywanie sieci nadawczej i bezprzewodowej, a także zapewnianie usług produkcyjnych, poprodukcyjnych i po-eksploatacyjnych.

TDF, jest obecnie kontrolowana przez France Telecom i jej spółkę zależną Cogecom.

Grupa TDF w 2001 r. prowadziła sprzedaż w następujących krajach: Francja, Hiszpania, Estonia i Polska.

Działalność TDF koncentruje się na trzech głównych obszarach działalności:

- Usługi Nadawcze,
- Usługi Telekomunikacyjne,
- Usługi Audiowizualne.

Ponadto TDF prowadzi inne mniej znaczące rodzaje działalności.

Grupa TDF prowadzi działalność gospodarczą w Polsce za pośrednictwem swoich dwóch spółek zależnych tj. Polskich Sieci Nadawczych Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie (dalej *PSN*) oraz Towarzystwa Obrotu Urządzeniami Technicznymi Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie (dalej *TOUT*)

Działalność prowadzona przez PSN obejmuje świadczenie usług transmisyjnych (transmisja sygnałów radiowych i telewizyjnych) oraz usług budowy i utrzymania sieci radiowo-telekomunikacyjnych.

PSN oferują nadawcom radiowym i telewizyjnym pełny zakres usług transmisyjnych. PSN wyszukują obiekty nadawcze najlepiej odpowiadające potrzebom klienta, organizują niezbędną bazę techniczną wraz z wyposażeniem, zapewniają obsługę eksploatowanego sprzętu, a także dokonują pomiarów natężeń pól elektromagnetycznych. Usługi świadczone przez PSN zapewniają nadawcom medialnym nadawanie ich programów ze stacji naziemnych, przekaz analogowych i cyfrowych sygnałów, dosył sygnału drogą satelitarną (up-linkowe stacje nadawcze, odbiorcze stacje satelitarne), tworzenie telewizyjnych sygnałów emisyjnych. PSN przygotowują się również do wprowadzenia w Polsce cyfrowego nadawania naziemnego dla radio i telewizji.

Największymi odbiorcami PSN są:

1. Canal+ Cyfrowy Sp. z o.o. - udział w ogólnej sprzedaży PSN – 20%
2. Polskie Radio S.A. - udział w ogólnej sprzedaży PSN – 18%
3. WAWA S.A. - udział w ogólnej sprzedaży PSN – 13%
4. TVN Sp. z o.o. - udział w ogólnej sprzedaży PSN – 13%
5. Radio Zet Sp. z o.o. - udział w ogólnej sprzedaży PSN – 9%

Udział TDF w polskim rynku usług transmisyjnych kształtuje się na poziomie 2,5%. Dla przykładu konkurenci TDF tj. TPemiTel¹ oraz RSTV posiadają odpowiednio 72,2% i 23,3% udział w polskim rynku usług transmisyjnych.

Działalność prowadzona przez TOUT obejmuje kupowanie, utrzymywanie i wynajem zaawansowanego technicznie sprzętu radio-telekomunikacyjnego w Polsce i w innych krajach. Jedynym odbiorcą tej spółki jest PSN.

Udział TOUT na rynku wynajmu sprzętu radio-telekomunikacyjnego wynosi 0,5%.

Rynek właściwy w sprawie.

Oceniając zamiar koncentracji organ antymonopolowy ocenia jej skutki na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej (art. 1 ust 1 ustawy antymonopolowej). Przedmiotowa koncentracja ma charakter eksterytorialny, jednakże podmioty biorące udział w koncentracji posiadają spółki zależne prowadzące działalność na terytorium RP. Z powyższych względów organ antymonopolowy uznał, iż rynkiem właściwym w sprawie powinien być rynek właściwy polskich podmiotów należących do uczestników koncentracji.

W myśl art. 4 pkt. 8 ustawy antymonopolowej, 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.

Jednocześnie, zgodnie z definicjami zawartymi w załączniku do rozporządzenia Rady Ministrów *w sprawie zgłoszenia zamiaru koncentracji przedsiębiorców*:

¹ Według informacji zawartych w zgłoszeniu koncentracji TPemiTel jest spółką należącą do TP S.A., w której France Telecom posiada 33,93% akcji (według Raportu Roczno France Telecom za rok 2001, s. 142).

- 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 (rynków 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 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.
- 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.

Biorąc pod uwagę określone wyżej kryteria, należy zauważyć, iż działalność polskich podmiotów wchodzących w skład grup CCL, CDC i TDF, odbywa się na różnych rynkach, pomiędzy którymi brak jest powiązań wertykalnych lub horyzontalnych. W związku z powyższym brak jest również rynków, na których koncentracja wywierałaby wpływ w układzie horyzontalnym czy wertykalnym.

Ponadto, mając na uwadze fakt, że przedsiębiorcy biorący udział w transakcji nie posiadają na żadnym z rynków udziału przekraczającego 40%, brak jest również rynków, na który koncentracja ta wywierałaby wpływ w układzie konglomeratowym.

Organ antymonopolowy zważył, co następuje:

Przepis art. 17 ustawy antymonopolowej stanowi, że Prezes Urzędu 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.

Jak wykazało niniejsze postępowanie brak jest rynków, na które koncentracja wywarłaby wpływ i to zarówno w układzie horyzontalnym, wertykalnym jak i konglomeratowym. Przedsiębiorcy dokonujący zgłoszenia są inwestorami finansowymi, których strategia działalności polega na nabywaniu spółek i inwestowaniu w nie. Żaden z nabywców, ani spółki z ich grup kapitałowych, nie prowadzą działalności na rynkach, na którym TDF jest obecny w Polsce (tj. na rynku usług transmisyjnych oraz rynku wynajmu zaawansowanego technicznie sprzętu radiowo telekomunikacyjnego), oraz na rynkach produktowych będących rynkami poprzedniego lub następnego szczebla obrotu lub rynkami pokrewnymi dla tych rynków. Spółki przejmowane (PSN i TOUT) nie posiadają na rynkach właściwych

pozycji dominującej. PSN oraz TOUT są przedsiębiorcami o niewielkiej sile rynkowej (udział na rynkach właściwych: odpowiednio 2,5 % i 0,5 %).

Tym samym skutek zamierzonej koncentracji nie umocni się ani nie powstanie pozycja dominująca na rynku właściwym koncentracji. Koncentracja ta nie wpłynie również na ograniczenie konkurencji na rynkach właściwych. Stąd wyrażenie zgody na dokonanie koncentracji jest uzasadnione.

Wobec powyższego orzeczono jak w sentencji.

Na niniejszą decyzję na podstawie art. 78 ust. 1 ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów, stronie przysługuje odwołanie do Sądu Okręgowego w Warszawie - Sądu Antymonopolowego za pośrednictwem Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, w terminie dwóch tygodni od dnia doręczenia.

*Z upoważnienia Prezesa
Urzędu Ochrony Konkurencji
i Konsumentów
Podpisała Zastępca Dyrektora
Departamentu Przemysłu i Infrastruktury
Jolanta Steppa*

Otrzymują:

Pani Małgorzata Szwał
Pan Andrzej Wierciński
pełnomocnicy
Charterhouse Capital Limited oraz Caisse des Dépôts et Consignations
„Wardyński, Wierciński, Śledziński,
Szczepiński, Lachert i Wspólnicy” s.j.
Al. Ujazdowskie 12
00-478 Warszawa