

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: ua.krakow@telbank.pl

---

RKR-411-s-041/2000/BR- 895 /2000

Kraków, dn. 21 czerwca 2000 r.

**Decyzja Nr RKR- 13 /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 ComArch S.A. z siedzibą w Krakowie przy ul. Czarnowiejskiej 66

**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:** 11 000 PLN (słownie: jedenaście tysięcy złotych) płatną do budżetu państwa.

**Uzasadnienie**

W dniu 5 kwietnia 2000 r. do organu antymonopolowego wpłynęło zgłoszenie łączenia przedsiębiorców, polegającego na objęciu przez ComArch S.A. -135 000 akcji spółki „INTERIA.PL” S.A.

Z dokonanej przez organ antymonopolowy analizy nadesłanego materiału wynikało, iż ComArch S.A. obejmując ww. akcje w dniu 2 sierpnia 1999 r. 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 /.../ w roku kalendarzowym poprzedzającym rok, w którym dokonano łączenia, tj. w 1998, przekroczyła 25 mln. EURO.

Oznaczało to, że na organie zarządzającym ComArch S.A. spoczywał obowiązek zgłoszenia do organu antymonopolowego zamiaru łączenia zgodnie z § 1 -

no 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 5 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 ComArch S.A. obowiązku zgłoszenia zamiaru łączenia w ustawowym terminie, organ antymonopolowy wszczął w dniu 10 maja 2000 r. (pismo znak: RKR-411-s-041/2000/BR-698/2000) przeciwko ComArch S.A. postępowanie administracyjne w sprawie nałożenia, na podstawie art. 15a ust. 1 pkt 1 ustawy o przeciwdziałaniu /.../, kary pieniężnej.

W piśmie z dnia 24 maja 2000 r. tj. w odpowiedzi na zawiadomienie o wszczęciu postępowania administracyjnego, ComArch S.A. 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.

Podkreślił również fakt, iż organ podmiotu, na którym spoczywał obowiązek zgłoszenia zamiaru łączenia - dokonał go z własnej inicjatywy.

#### **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.

Przedmiotowy zamiar łączenia winien być zatem zgłoszony do organu antymonopolowego przed dniem 2 sierpnia 1999 r., czyli przed podpisaniem przez

oil

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 ComArch S.A. operacji łączenia wpłynęło do organu antymonopolowego w dniu 5 kwietnia 2000 r., czyli z ponad ośmiomiesięcznym opóźnieniem.

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 ComArch S.A. (pismo z dnia 24 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: 11 918 482,90 PLN. Wobec powyższego maksymalny wymiar kary, którą mógłby nałożyć organ antymonopolowy wynosi 119 184,83 PLN za każdy rozpoczęty miesiąc niewykonywania obowiązku zgłoszenia, tj. łącznie za okres od 2 sierpnia 1999 r. do 4 kwietnia 2000 r. – 1 072 663,46 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).

Zatem wobec niedopełnienia obowiązku zgłoszenia zamiaru łączenia nałożono na ComArch S.A. karę pieniężną w wysokości 11 000 PLN (słownie: jedenaście tysięcy złotych).

Organ antymonopolowy określając wysokość kary zwrócił uwagę na fakt, iż ComArch S.A. wcześniej już dwukrotnie został pouczone przez organ antymonopolowy o istniejącym obowiązku zgłaszania łączenia w przypadkach

określonych w ustawie **na etapie zamiaru** (sygn. spraw: RKR-411-115/98/BR i RKR-411-166/98/BR).

Z uwagi jednak na to, iż dokonane łączenie nie wywarło negatywnych skutków dla stanu konkurencji, przyczyniając się do jej rozwoju na rynku usług internetowych dla indywidualnego odbiorcy - organ antymonopolowy uznał, iż w niniejszym przypadku kara powinna mieć charakter prewencyjny, a nie represyjny, dlatego też kwota kary została ustalona na tak niskim poziomie.

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:

ComArch S.A.  
ul. Czarnowiejska 66  
30-054 Kraków

reprezentowana przez:

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

**Dyrektor Delegatury**

  
**Barbara du VALL**