



PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW
DOK2-421/12/04/AI

Warszawa, 2004.09.22

DECYZJA Nr DOK - 94 /2004

Na podstawie art. 17 w związku z art. 12 ust 1 oraz 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 ze zm.), Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, po przeprowadzeniu postępowania antymonopolowego wszczętego na wniosek Narodowego Funduszu Inwestycyjnego Hetman SA z siedzibą w Warszawie, **wydaje zgodę** na dokonanie koncentracji, polegającej na przejęciu przez Narodowy Fundusz Inwestycyjny Hetman SA kontroli nad spółką CA IB Pre IPO Management Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie, poprzez nabycie 100% udziałów w kapitale zakładowym tej spółki.

UZASADNIENIE

W dniu 11 sierpnia 2004 r. do Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (zwanego dalej Prezesem Urzędu lub organem antymonopolowym) wpłynęło zgłoszenie zamiaru koncentracji przedsiębiorców, polegającej na przejęciu przez Narodowy Fundusz Inwestycyjny Hetman SA, (zwany dalej NFI Hetman), kontroli nad spółką CA IB Pre IPO Management Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie, (zwaną dalej CA IB Pre IPO).

W związku z tym, iż:

- spełnione zostały niezbędne przesłanki uzasadniające obowiązek zgłoszenia zamiaru koncentracji, bowiem łączny obrót przedsiębiorców uczestniczących w koncentracji w roku obrotowym poprzedzającym rok zgłoszenia przekroczył 50 mln euro, tj. kwotę 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 ze zm.), zwanej dalej „ustawą”,
- przejęcie – poprzez nabycie udziałów – bezpośredniej lub pośredniej kontroli nad całym albo częścią jednego lub więcej przedsiębiorców przez jednego lub więcej przedsiębiorców, jest jednym ze sposobów koncentracji określonym w art. 12 ust. 2 pkt 2 ustawy,

- w przedmiotowej sprawie nie występuje żadna okoliczność z katalogu przesłanek egzoneracyjnych, wymienionych w art. 13 ustawy, powodująca odstąpienie od obowiązku zgłoszenia koncentracji,

Prezes Urzędu wszczął postępowanie w niniejszej sprawie, o czym powiadomił stronę pismem z dnia 17 sierpnia 2004 r.

Organ antymonopolowy ustalił i zważył, co następuje:

Opis i przyczyny koncentracji.

Zgłoszenie dotyczy zamiaru przejęcia przez NFI Hetman kontroli nad spółką CA IB Pre IPO poprzez nabycie 100% udziałów w kapitale zakładowym tej spółki. Planowana transakcja, będąca inwestycją kapitałową, związana jest z zamiarem przejęcia przez Eastbridge N.V. z siedzibą w Rotterdamie - podmiot dominujący wobec NFI Hetman - kontroli nad spółką HDS-Wydawcy Prasy Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie.

CA IB Fund Management S.A. podpisał z Eastbridge N.V. umowę, w której zobowiązał się do zawarcia z Hachette Distribution Services S.A. z siedzibą w Paryżu (podmiotem dominującym wobec HDS-Wydawcy Prasy Sp. z o.o.) we własnym imieniu, lecz dla Eastbridge N.V., umowy nabycia udziałów w spółce HDS-Wydawcy Prasy Sp. z o.o. Stosowna umowa sprzedaży udziałów została zawarta pomiędzy Hachette Distribution Services S.A. a CA IB Fund Management S.A. dnia 27 marca 2003 r. Na podstawie tej umowy CA IB Fund Management S.A. zgłosił organowi antymonopolowemu zamiar koncentracji polegającej na przejęciu kontroli nad HDS-Wydawcy Prasy Sp. z o.o.

Zgoda organu antymonopolowego na powyższą transakcję została wydana w dniu 13 czerwca 2003 r.

Następnie spółka Eastbridge N.V. zgłosiła organowi antymonopolowemu zamiar koncentracji polegającej na przejęciu kontroli nad HDS-Wydawcy Prasy Sp. z o.o. poprzez nabycie udziałów tej spółki od CA IB Fund Management S.A. Na tę transakcję Eastbridge N.V. uzyskała zgodę organu antymonopolowego w dniu 22 września 2003 r.

W dniu 5 sierpnia 2004 r. CA IB Fund Management S.A. zawarł ze swoim podmiotem zależnym, CA IB Pre IPO, warunkową umowę sprzedaży udziałów w HDS-Wydawcy Prasy Sp. z o.o. i przelewu praw i obowiązków wynikających z umowy zawartej z Hachette Distribution Services S.A. Zgodnie z tą umową CA IB Pre IPO nabędzie od CA IB Fund Management S.A. udziały w HDS-Wydawcy Prasy Sp. z o.o. zanim NFI Hetman przejmie kontrolę nad CA IB Pre IPO.

Mając na uwadze powyższe, planowana koncentracja polegająca na przejęciu przez NFI Hetman kontroli nad CA IB Pre IPO, spółką holdingową, która nie prowadzi działalności, a której docelowa działalność obejmuje posiadanie udziałów w HDS-Wydawcy Prasy Sp. z o.o., faktycznie prowadzi do przejęcia kontroli nad HDS-Wydawcy Prasy Sp. z o.o. Tym samym stanowi ona jedynie modyfikację pierwotnego zamiaru dokonania koncentracji polegającej na przejęciu przez Eastbridge N.V. kontroli nad HDS-Wydawcy Prasy Sp. z o.o.

Uczestnicy koncentracji.

NFI Hetman

NFI Hetman utworzony został na mocy ustawy z dnia 30 kwietnia 1993 roku o *narodowych funduszach inwestycyjnych i ich prywatyzacji*. Przedmiot działalności Funduszu obejmuje w szczególności: zarządzanie holdingiem oraz dokonywania inwestycji kapitałowych. Fundusz wchodzi w skład grupy kapitałowej Eastbridge, która poprzez podmioty zależne prowadzi na terenie Polski działalność w zakresie:

- zarządzania holdingami oraz pozostałego pośrednictwa finansowego gdzie indziej nie sklasyfikowanego (Domy Towarowe Partycypacja S.A., Domy Towarowe „Inwestycje” Sp. z o.o., Domy Towarowe „Centrum” S.A. i Retail Internet Services Sp. z o.o.),
- pomocy i doradztwa w uzyskiwaniu pożyczek i kredytów (Optimum Finance Sp. z o.o. i Hex Sp. z o.o.),
- doradztwa w zakresie prowadzenia działalności gospodarczej, w tym inwestowanie w przedsiębiorców krajowych i zagranicznych (EBG Sp. z o.o.),
- handlu hurtowego kosmetykami, odzieżą i obuwiem (Optimum Distribution Sp. z o.o.),
- sprzedaży detalicznej odzieży, obuwia, akcesoriów i kosmetyków (Galeria Centrum Sp. z o.o., Ultimate Fashion Sp. z o.o., Young Fashion Sp. z o.o. i Smyk Sp. z o.o.)
- handlu hurtowego produktami multimedialnymi i gramami komputerowymi (Empik Likomp Multimedia Sp. z o.o. i Empik Technologies Sp. z o.o.),
- sprzedaży hurtowej prasy zagranicznej (Pol-Perfect Sp. z o.o.),
- sprzedaży detalicznej książek, czasopism i prasy, kaset i płyt, artykułów foto (Empik Sp. z o.o.)
- działalności gastronomicznej (DTC Gastronomia Sp. z o.o.),
- zagospodarowania i sprzedaży nieruchomości na własny rachunek, kupna i sprzedaż nieruchomości na własny rachunek, wynajmu nieruchomości na własny rachunek (DTC Real Estate S. A., DTC Land Operations S. A., DTC Management Services Sp. z o.o.)

CA IB Pre IPO

CA IB Pre IPO nie prowadzi obecnie żadnej działalności. Docelowo Spółka ta będzie prowadziła działalność w zakresie zarządzania holdingiem, w związku z planowanym nabyciem od CA IB Fund Management S.A udziałów w kapitale zakładowym HDS-Wydawcy Prasy Sp. z o.o.

CA IB Pre IPO wchodzi w skład grupy kapitałowej CA IB. Grupa CA IB jest wyodrębnioną grupą kapitałową podmiotów polskich, na czele której stoi spółka holdingowa CA IB Polska S.A. z siedzibą w Warszawie. CA IB Polska S.A. prowadzi działalność w zakresie zarządzania holdingiem CA IB w Polsce oraz świadczy na rzecz podmiotów wchodzących w skład grupy HVB-BACA – grupy, która wchodzi w skład grupy HVB, w skład której wchodzi również grupa CA IB - usługi m.in. w zakresie finansów i

rachunkowości, informatyki, zarządzania personelem, marketingu i public relations. 100% akcji CA IB Polska S.A., uprawniających do wykonywania 100% głosów na walnym zgromadzeniu tej spółki znajduje się w bezpośrednim posiadaniu Banku Austria Creditanstalt AG. z siedzibą w Wiedniu.

Do spółek grupy kapitałowej CA IB, oprócz CA IB Pre IPO i CA IB Polska S.A. należą:

- CA IB Fund Management S.A. - świadcząca usługi w zakresie zarządzania, tworzenia, restrukturyzacji i kierowania spółkami i innymi podmiotami gospodarczymi, inwestowania i organizowania inwestycji w podmioty gospodarcze, doradztwa i konsultingu w zakresie finansowania. Do 16 marca 2004 r. Spółka zarządzała majątkiem NFI Hetman. Obecnie nie świadczy żadnych usług na rzecz tego Funduszu,
- CA IB Investment Management S.A. - prowadząca działalność maklerską w zakresie zarządzania cudzymi pakietami papierów wartościowych na zlecenie oraz zarządzania częścią funduszy inwestycyjnych, zarządzanych przez BPH Towarzystwo Funduszy Inwestycyjnych S.A. (podmiot pośrednio zależny od Banku Austria Creditanstalt AG),
- CA IB Financial Advisers Sp. z o.o. – zajmująca się finansami przedsiębiorstw (usługi doradcze i organizacja przedsięwzięć),
- CA IB Securities S.A. – świadcząca usługi maklerskie w obrocie papierami wartościowymi,
- CA IB Pre IPO Investment I Sp. z o.o. – nie prowadzi obecnie działalności gospodarczej. Docelowo działalność tej spółki będzie polegała na świadczeniu usług pośrednictwa finansowego m.in. w zakresie pozyskiwania środków pieniężnych w drodze emisji papierów wartościowych, lokowania środków pieniężnych w papiery wartościowe.

Jak już wspomniano grupa CA IB wchodzi w skład grupy kapitałowej HVB, na czele której stoi Bayerische Hypo- und Vereinsbank Aktiengesellschaft z siedzibą w Monachium, trzeci co do wielkości bank w Europie. Grupa HVB, poprzez Bank Austria Creditanstalt AG, w którym HVB AG posiada bezpośrednio 77,5% głosów na walnym zgromadzeniu, zarządza największą siecią placówek bankowych w Centralnej i Wschodniej Europie (ponad 800 oddziałów w 15 krajach). Zgodnie z informacjami przekazanymi w zgłoszeniu HVB posiada udziały w kilkudziesięciu podmiotach na terenie Polski i kilkuset podmiotach poza granicami Polski. Na polskim rynku usług bankowych i finansowych Grupa HVB obecna jest między innymi poprzez:

- Bank BPH SA,
- Hypovereinsbank Bank Hipoteczny S.A.,
- Wschodni Bank Cukrownictwa SA,
- Bank Rozwoju Energetyki i Ochrony Środowiska SA MEGABANK – w likwidacji.

Rynki, na które koncentracja wywiera wpływ

W myśl art. 4 pkt 8 ustawy *o ochronie konkurencji i konsumentów* 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. A zatem rynek ten wyznaczają zasadniczo dwa elementy: towar (rynek produktowy) i terytorium (rynek geograficzny).

Mając na uwadze powyższą definicję oraz kryteria wyznaczania rynków właściwych, na które koncentracja wywiera wpływ, zawarte w rozporządzeniu Rady Ministrów z dnia 3 kwietnia 2002 r. w sprawie zgłoszenia zamiaru koncentracji przedsiębiorców (Dz. U. Nr 37, poz. 334), organ antymonopolowy uznał, iż w niniejszej sprawie:

- √ brak jest rynków właściwych, na które **koncentracja wywiera wpływ w układzie horyzontalnym.**
- √ brak jest rynków właściwych, na które przedmiotowa koncentracja wywiera wpływ **w układzie wertykalnym,**
- √ brak jest rynków, na które przedmiotowa koncentracja wywierałaby wpływ **w układzie konglomeratowym.**

Ocena skutków koncentracji

Przepis art. 17 ustawy antymonopolowej stanowi, iż Prezes Urzędu, w drodze decyzji, 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.

Postępowanie w sprawie wykazało, iż w wyniku przejęcia przez NFI Hetman kontroli nad spółką CA IB Pre IPO, konkurencja na rynku nie zostanie istotnie ograniczona, w szczególności nie powstanie, ani nie umocni się pozycja dominująca na rynku. Brak jest bowiem rynków właściwych, na które koncentracja wywiera wpływ zarówno w układzie horyzontalnym, jak również wertykalnym i konglomeratowym.

Dodatkowo planowana transakcja polega na nabyciu udziałów spółki, która obecnie nie prowadzi żadnej działalności, a jej zamierzona działalność ma dotyczyć zarządzania holdingiem, w związku z planowanym nabyciem udziałów w kapitale zakładowym HDS-Wydawcy Prasy Sp. z o.o. Zaznaczyć należy, iż spółka HDS-Wydawcy Prasy Sp. z o.o. również nie prowadzi działalności, a docelowym rynkiem jej działalności ma być rynek zarządzania holdingami w związku z ewentualnym nabyciem w przyszłości i wykonywaniem praw z akcji spółki „Ruch” S.A. W związku z powyższym w wyniku realizacji przedmiotowej koncentracji na żadnym z rynków nie dojdzie do zwiększenia posiadanych udziałów rynkowych.

Biorąc powyższe pod uwagę należy stwierdzić, iż planowana koncentracja spełnia przesłanki określone w art. 17 ustawy. Stąd wyrażenie zgody na dokonanie koncentracji jest uzasadnione.

Wobec powyższego 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*

p.o. ZASTĘPCY DYREKTORA
Departamentu Ochrony Konkurencji
Elżbieta Witkowska-Grochowalska

Otrzymuje:

Narodowy Fundusz Inwestycyjny
Hetman SA

za pośrednictwem:

Pana Igora Bąkowskiego
Weil, Gotshal & Manges
– Paweł Rymarz Sp. k.

ul. Emilii Plater 53
00-113 Warszawa