



**PREZES  
URZĘDU OCHRONY  
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

DOK2-421/11/05/KD

Warszawa, 12 grudnia 2005 r.

**DECYZJA Nr DOK- 159/2005**

Na podstawie art. 105 § 1 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. *Kodeks postępowania administracyjnego* (Dz. U. z 2000 r. Nr 98, poz. 1071 z późn. zm) w związku z art. 80 ustawy z dnia 15 grudnia 2000 r. *o ochronie konkurencji i konsumentów* (Dz. U. z 2003 r. Nr 86, poz. 804 z późn. zm.), Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów

**umarza postępowanie antymonopolowe w sprawie koncentracji**

polegającej na przejęciu przez Lotos Paliwa Sp. z o.o. z siedzibą w Gdańsku kontroli nad częścią przedsiębiorcy Sloznaft Polska S.A. z siedzibą w Krakowie, poprzez umożliwienie nawiązania przez Lotos Paliwa Sp. z o.o. współpracy z 10 przedsiębiorcami prowadzącymi stacje paliw pod marką Sloznaft w systemie franchisingowym.

**Uzasadnienie**

W dniu 11 października 2005 r. do Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (dalej: Prezes Urzędu) wpłynął wniosek spółki Lotos Paliwa Sp. z o.o. z siedzibą w Gdańsku (dalej: Lotos Paliwa lub Zgłaszający) w sprawie zgłoszenia zamiaru koncentracji polegającej na przejęciu przez Lotos Paliwa kontroli na część Sloznaft Polska S.A. z siedzibą w Krakowie (dalej: Sloznaft Polska) określonej w art. 12 ust. 1 w związku z art. 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 z późn. zm.) (dalej: Ustawa) poprzez umożliwienie nawiązania przez Lotos Paliwa współpracy z 10 przedsiębiorcami prowadzącymi stacje paliw pod marką Sloznaft.

Stosownie do art. 61 § 3 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. *Kodeks postępowania administracyjnego* (Dz. U. z 2000 r. Nr 98, poz. 1071 z późn. zm) (dalej: k.p.a.), w związku z art. 80 Ustawy, w tym samym dniu wszczęte zostało postępowanie w przedmiotowej sprawie, o czym Prezes Urzędu powiadomił Zgłaszającego pismem z dnia 23 listopada 2005 r.

***Uczestnicy koncentracji***

**Lotos Paliwa** jest przedsiębiorcą prowadzącym działalność w zakresie hurtowej i detalicznej sprzedaży paliw oraz lekkiego oleju opałowego, zarządzającym siecią stacji paliw na terytorium

całej Polski. Podmiot ten należy do grupy kapitałowej Grupa Lotos S. A., w której podmiotem dominującym jest kontrolowana w 100% przez Skarb Państwa Nafta Polska S.A. z siedzibą w Warszawie.

**Slovnaft Polska** jest spółką prawa polskiego bezpośrednio kontrolowaną przez Slovnaft a.s. z siedzibą w Bratysławie należąca do grupy kapitałowej MOL, w której podmiotem dominującym jest węgierska spółka MOL Magyar Olaj - es Gazipari Rt. – jeden z największych podmiotów sektora naftowo – gazowniczego w Europie Środkowej.

Głównym przedmiotem działalności Slovnaft Polska jest hurtowy obrót paliwami płynnymi oraz sprzedaż detaliczna paliw na stacjach benzynowych na terytorium Polski.

***Prezes Urzędu ustalił i zważył, co następuje:***

Jak wynika z informacji przedstawionych we wniosku, przedmiotowa koncentracja polegać ma na przejęciu części obecnej działalności Slovnaft Polska poprzez kilkietapowe umożliwienie nawiązania przez Lotos Paliwa współpracy z 10 przedsiębiorcami prowadzącymi obecnie stacje paliw pod marką Slovnaft w systemie franchisingowym.

W latach 2002-2003 Slovnaft Polska zawarł umowy franchisingowe z 10 przedsiębiorcami prowadzącymi działalność w zakresie detalicznej sprzedaży paliw. Obecnie w związku z zamiarem wycofania się z polskiego rynku detalicznej sprzedaży paliw, Slovnaft Polska rezygnuje ze współpracy ze swoimi dotychczasowymi partnerami należącymi do sieci franchisingowej Slovnaft. Wobec zainteresowania spółki Lotos Paliwa nawiązaniem stosunków handlowych z dotychczasowymi partnerami Slovnaft Polska, spółki te dnia 28 września 2005 r. zawarły „Umowę dotyczącą Stacji Partnerskich” określającą warunki ich wzajemnej współpracy w celu umożliwienia zawarcia przez Lotos Paliwa umów franchisingowych z tymi przedsiębiorcami. Umowa powyższa przewiduje, iż po uzgodnieniu warunków współpracy, Slovnaft Polska, Lotos Paliwa oraz każdy z 10 dotychczasowych partnerów Slovnaft Polska zawrą porozumienie trójstronne. Zgodnie z tym porozumieniem Slovnaft Polska rozwiąże umowę franchisingową z dotychczasowym partnerem, a Lotos Paliwa i właściwy partner zobowiążą się do zawarcia umowy o współpracy w systemie franchisingowym Lotos.

Przedmiot transakcji pomiędzy Zgłaszającym a Slovnaft Polska obejmie również majątek ruchomy – wyposażenie stacji dostarczone właściwym przedsiębiorcom przez Slovnaft Polska. Lotos Paliwa nabędzie ponadto zapasy paliw znajdujące się na właściwych stacjach. Nabycie majątku Slovnaft Polska służącego do prowadzenia stacji paliw oraz wspomnianych zapasów nastąpi pod warunkiem zawarcia przez Lotos Paliwa poszczególnych umów z dotychczasowymi partnerami Slovnaft Polska.

Przedmiotowa transakcja nie obejmie nabycia praw własności ani użytkowania wieczystego nieruchomości gruntowych, ani też prawa własności budynków i urządzeń wchodzących w skład przedmiotowych stacji paliw. Prawa te pozostaną pod kontrolą właściwych przedsiębiorców – dotychczasowych partnerów Slovnaft Polska.

Ustawodawca przyznał Prezesowi Urzędu uprawnienia do kontroli *ex ante* koncentracji rynkowych dokonywanych przez przedsiębiorców. Kontrola ta ma na celu uniemożliwienie

powstania takiej podmiotowej struktury rynku, która sprzyja nadużywaniu przez przedsiębiorców przewagi rynkowej nad innymi jego uczestnikami.

Dążenie do wzmocnienia pozycji rynkowej jest naturalnym zachowaniem przedsiębiorców i dokonywać się może w drodze działań indywidualnych, jak np. przejmowanie kontroli nad konkurentami, lub też może przyjąć postać działań skoordynowanych z innymi uczestnikami rynku. Polegać mogą one w szczególności na operacjach o charakterze strukturalnym (fuzje) lub na wchodzeniu w mniej trwałe relacje umowne z innymi przedsiębiorcami (działania niestrukturalne). Przedmiotem uregulowań Ustawy odnośnie kontroli koncentracji przedsiębiorców są jedynie te działania (indywidualne i skoordynowane), które dotyczą struktury rynku i stwarzają w związku z tym powiązania, co do zasady trwalsze, aniżeli działania o charakterze niestrukturalnym.<sup>1</sup> Nie oznacza to oczywiście, iż te ostatnie nie podlegają kontroli Prezesa Urzędu w ogóle. Mogą być one bowiem przedmiotem oceny pod kątem zgodności z przepisami Ustawy dotyczącymi praktyk ograniczających konkurencję.

Zgodnie z przepisem art. 12 ust. 2 pkt 2) Ustawy, obowiązkowi zgłoszenia podlega każda operacja, której skutkiem jest przejęcie kontroli nad całością lub częścią przedsiębiorcy, lub przedsiębiorców. Istotą przejęcia kontroli w rozumieniu Ustawy (art. 4 pkt 13) jest uzyskanie możliwości wywierania decydującego wpływu na dotychczas niezależnie operującego przedsiębiorcę lub przedsiębiorców.

Analiza przedstawionego przez Zgłaszającego harmonogramu operacji pomiędzy Lotos Paliwa, a Slovnaft Polska, nie daje podstaw do uznania, iż na którymkolwiek etapie prowadzi ona do przejęcia bezpośredniej, czy też pośredniej kontroli Lotos Paliwa nad Slovnaft Polska. Przedmiotowa operacja ma na celu jedynie umożliwienie nawiązania przez Zgłaszającego współpracy z dotychczasowymi partnerami Slovnaft Polska na zasadzie umów handlowych, których zawarcie zależeć będzie w równej mierze od zgody Lotos Paliwa, jak i właściwych przedsiębiorców prowadzących stacje paliw. Umowa z 28 września 2005 r. nie przewiduje bowiem ogólnej cesji praw wynikających z dotychczasowych umów spółki Slovnaft Polska z jej partnerami, lecz współdziałanie w zakresie umożliwienia zawarcia podobnych umów przez Zgłaszającego.

Mając na względzie powyższe, należy uznać, iż zamiar dokonania przedmiotowej operacji nie podlega obowiązkowi zgłoszenia określonemu w przepisie art. 12 ust. 1 w związku z art. 12 ust. 2 pkt 2) Ustawy, z uwagi na fakt, iż operacja ta nie doprowadzi do przejęcia kontroli nad całością lub częścią przedsiębiorcy przez jednego lub więcej przedsiębiorców.

Postępowanie wszczęte w związku z powyższym zgłoszeniem, uznać zatem trzeba za bezprzedmiotowe.

Wobec faktu, iż Ustawa nie reguluje kwestii bezprzedmiotowości postępowania oraz w związku z generalną regułą wyrażoną w art. 80 Ustawy odsyłającą w takich przypadkach do regulacji k.p.a., zastosowanie w niniejszej sprawie znajdzie przepis art. 105 § 1 k.p.a. Zgodnie z przepisem art. 105 § 1 k.p.a., organ administracji wydaje decyzję o umorzeniu postępowania, gdy postępowanie to z jakiegokolwiek przyczyny stało się bezprzedmiotowe. Umorzenie z powodu

---

<sup>1</sup> E. Modzelewska – Wąchal, „Ustawa o ochronie konkurencji i konsumentów. Komentarz”, Warszawa, 2002, str. 134.

beprzedmiotowości jest obligatoryjne, co wynika z kategorycznego brzmienia tego przepisu. Przesłanką umorzenia jest beprzedmiotowość postępowania „z jakiegokolwiek przyczyny”, czyli z każdej przyczyny powodującej brak jednego z elementów materialnego stosunku prawnego w odniesieniu do jego strony podmiotowej lub przedmiotowej. Jak wynika z dotychczasowego orzecznictwa NSA, z beprzedmiotowością postępowania mamy do czynienia wówczas, gdy w sposób oczywisty organ stwierdzi brak podstaw prawnych i faktycznych do merytorycznego rozpatrzenia sprawy.<sup>2</sup> Przesłanka umorzenia postępowania może istnieć jeszcze przed wszczęciem postępowania, co zostanie ujawnione dopiero w toczącym się postępowaniu, może ona powstać także w czasie trwania postępowania, a więc w sprawie już zawisłej przed organem administracyjnym. W niniejszej sprawie, przymiot beprzedmiotowości przypisać należy postępowaniu już od momentu jego wszczęcia, z uwagi na pierwotny brak przedmiotowego elementu właściwego stosunku prawn-administracyjnego - obowiązku zgłoszenia Prezesowi Urzędu zamiaru dokonania operacji handlowej pomiędzy Lotos Paliwa, a Slovnaft Polska.

**Mając powyższe na względzie, orzeczono jak w sentencji.**

Od niniejszej decyzji, na podstawie art. 78 ust. 1 Ustawy w związku z art. 479<sup>28</sup> § 2 k.p.c., stronie przysługuje odwołanie do Sądu Okręgowego w Warszawie - Sądu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, za pośrednictwem Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, w terminie dwutygodniowym od dnia doręczenia decyzji.

*Z upoważnienia  
Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji  
i Konsumentów*

*p.o. Zastępcy Dyrektora Departamentu Ochrony Konkurencji  
Elżbieta Witkowska - Grochowalska*

Otrzymują:

Pani Małgorzata Surdek  
Pani Małgorzata Urbańska  
Pan Mikołaj Piaskowski  
CMS Cameron McKenna  
Paweł Dębowski Spółka Komandytowa  
ul. Emilii Plater 53  
00-113 Warszawa

*pełnomocnicy* Lotos Paliwa Sp. z o.o. z siedzibą w Gdańsku

---

<sup>2</sup> Wyrok Naczelnego Sądu Administracyjnego z dnia 18 kwietnia 1995 r., SA/Łd 2424/94, ONSA 1996/2/80.