



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

DOK3-421/20/04/EP

Warszawa, 2004-07-27

DECYZJA Nr DOK - 72/2004

Na podstawie art. 17 w związku z art. 12 ust. 2 pkt 2 ustawy z dnia 15 grudnia 2000 r. o ochronie konkurencji i konsumentów (tekst jedn. Dz. U. z 2003 r. Nr 86, poz. 804 ze zm.), Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów wyduje zgodę na dokonanie koncentracji, polegającej na przejęciu przez Dan Cake A/S z siedzibą w Hjørstsvagen, Dania, kontroli nad Wendeln Polonia Sp. z o. o. z siedzibą w Chrzanowie.

UZASADNIENIE

W dniu 25 czerwca 2004 r. Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, zwany dalej „organem antymonopolowym”, na podstawie art. 44 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), zwanej dalej także „ustawą”, wszczął na wniosek Dan Cake A/S z siedzibą w Hjørstsvagen, Dania, zwanej dalej „Dan Cake”, postępowanie antymonopolowe w sprawie koncentracji, polegającej na przejęciu przez tę Spółkę kontroli nad Wendeln Polonia Sp. z o. o. z siedzibą w Chrzanowie, zwaną dalej „Wendeln Polonia”.

Z wniosku zgłoszeniowego wynika, że planowana koncentracja spełnia przesłanki art. 12 ust. 1 i ust. 2 pkt 2 oraz nie spełnia żadnej z przesłanek art. 13 ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów, wobec czego na spółce Dan Cake spoczywał obowiązek zgłoszenia przedmiotowego zamiaru.

Uczestnicy koncentracji

Dan Cake od 1 czerwca 2004 r. jest spółką zależną Kuchenmeister GmbH Günter Trockles z siedzibą w Niemczech (wcześniej przedsiębiorca zgłaszający zamiar koncentracji należał do grupy kapitałowej KAMPS, do której należy Wendeln Polonia). Udziały w Kuchenmeister GmbH Günter Trockles należą do 4 osób fizycznych oraz w liczbie 25% do spółki akcyjnej prawa duńskiego, Givesco A/S. Do grupy Kuchenmeister należy także spółka prawa francuskiego Kuchenmeister S.A.R.L., natomiast do Dan Cake należy 100% udziałów w spółkach: Dan Cake Services ApS w Danii oraz Dan Cake Inc. w USA.

Przedmiotem działalności Dan Cake oraz pozostałych spółek należących do grupy Kuchenmeister jest produkcja ciast, ciastek oraz chleba, w tym chleba tostowego. Wyroby innych niż Dan Cake spółek należących do koncernu Kuchenmeister sprzedawane są głównie w Niemczech, Hiszpanii, Francji, Austrii i we Włoszech, natomiast dla wyrobów Dan Cake głównym rynkiem jest terytorium Danii, gdzie znajduje zbył ok. 30% produkcji tej spółki. Pozostała część produkcji kierowana jest również do krajów Europy Zachodniej oraz do trzech spośród nowo przyjętych do Unii Europejskiej krajów, a mianowicie do Czech, Malty i Cypru. W Polsce żaden przedsiębiorca należący do grupy Kuchenmeister nie prowadzi działalności ani nie importuje do Polski swoich wyrobów.

Wendeln Polonia należy do grupy kapitałowej KAMPS, na czele której stoi spółka prawa niemieckiego Kamps AG. Głównym udziałowcem tej spółki jest Barilla Holding SpA z siedzibą we Włoszech. Do grupy należy ok. 40 spółek usytuowanych głównie w Niemczech i Holandii. Grupa jest największym w Europie producentem pieczywa. Przedmiotem działalności Wendeln Polonia jest produkcja ciast i ciastek oraz chleba tostowego. Wroby Wendeln Polonia sprzedawane są w Polsce pod nazwami trzech marek: Dan Cake, Dahli (tzw. wyższa półka cenowa) i Royal (tania marka dyskontowa). Około 56% sprzedaży spółki realizowana jest w sieciach handlowych, a ok. 20% poprzez sprzedaż hurtowniom. 24% sprzedaży spółki stanowi eksport do Czech, Węgier i Rumunii.

Przyczyny koncentracji

Planowana koncentracja, polegająca na nabyciu przez Dan Cake 100% udziałów w Wendeln Polonia, zostanie dokonana zgodnie z umową zakupu udziałów z dnia 5 maja 2004 r. Powyższa transakcja jest częścią większej operacji podjętej w celu realizacji strategii gospodarczej koncernu KAMPS, polegającej na skoncentrowaniu działalności Grupy wyłącznie na wyrobie pieczywa. Zgodnie z tą strategią KAMPS odsprzedał już w dniu

1 czerwca 2004 r. wszystkie udziały w Dan Cake, która prowadzi działalność przede wszystkim w zakresie produkcji ciast i ciastek. Przedmiotowa koncentracja stanowi kontynuację wyzbywania się przez KAMPS spółek prowadzących działalność inną niż produkcja pieczywa. Przyczyną i celem koncentracji po stronie Dan Cake, nabywcy udziałów w Wendeln Polonia, jest natomiast wejście na nowy rynek, tzn. na rynek polski, na którym grupa Kuchenmeister nie była dotychczas obecna.

Organ antymonopolowy ustalił i zważył, co następuje:

Zgodnie z art. 17 ustawy Prezes Urzędu w drodze decyzji wydaje zgodę na dokonanie koncentracji, w wyniku której konkurencja na rynku nie zostanie istotnie ograniczona, w szczególności poprzez powstanie lub umocnienie pozycji dominującej na rynku. Przez pozycję dominującą, zgodnie z art. 4 pkt 9 ustawy, rozumie się pozycję przedsiębiorcy, która umożliwia mu zapobieganie skutecznej konkurencji na rynku właściwym przez stworzenie mu możliwości działania w znacznym zakresie niezależnie od konkurentów, kontrahentów oraz konsumentów; domniemywa się, że przedsiębiorca ma pozycję dominującą, jeżeli jego udział w rynku przekracza 40%. Ocena oddziaływania koncentracji na stan konkurencji wymaga określenia rynków właściwych zarówno w aspekcie produktowym, jak i geograficznym, 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).

Rynek właściwy

Jak wynika z opisu działalności przedsiębiorców uczestniczących w koncentracji, właściwym dla niej rynkiem produktowym jest rynek produkcji ciast, ciastek oraz chleba, w tym chleba tostowego, na którym prowadzą działalność obaj uczestnicy koncentracji. Rynek ten należy do wysoce konkurencyjnych rozwiniętych rynków, na którym prowadzi działalność wielu przedsiębiorców, zarówno dużych zakładów produkcyjnych, jak i drobnych producentów. W Polsce – według danych Agencji Rynku Rolnego – działa około 1.075 przedsiębiorców zajmujących się produkcją pieczywa cukierniczego o przedłużonej trwałości

oraz około 11.170 producentów ciast, ciastek, świeżych wyrobów cukierniczych oraz chleba. Udział w polskim rynku produkcji ciast, ciastek oraz chleba największych jego uczestników przedstawia się następująco:

Marka	Udział w wielkości sprzedaży (w proc.)	Udział w wartości sprzedaży (w proc.)
LU	35,8	35,6
Bahlsen/Lajkonik	10,0	9,3
Kaliszanka	6,6	7,9
Olza/KJS	5,8	8,1
Jutrzenka	5,3	4,2
Goplana/Nestle	4,7	5,8
Skawa	2,4	2,1
Chipita	2,3	2,5
ZPC Oskroba	2,1	1,5
Wedel/Cadbury's	2,0	2,7
Private labels	2,0	1,1
Pozostali	21,0	19,3

(źródło: <http://sn.tradepress.com.pl>)

Jak wynika z powyższych danych, udział Wendeln Polonia w rynku produktowym właściwym dla przedmiotowej koncentracji w odniesieniu do rynku polskiego jest na tyle niewielki, że producent ten nie został wymieniony na liście znaczących jego uczestników. Powyższe dane wskazują, że udział Wendeln Polonia w krajowym rynku produkcji ciast, ciastek oraz chleba nie przekracza 1%.

Określając rynek właściwy w aspekcie geograficznym należy wziąć pod uwagę, na jakim obszarze dystrybuowane są wyroby produkowane przez uczestników koncentracji. Jak wcześniej wskazano wyroby Grupy Kuchenmeister sprzedawane są w krajach Europy Zachodniej, w Czechach, Cyprze i Malcie, natomiast wyroby Wendeln Polonia w Polsce oraz w Czechach, Rumunii i na Węgrzech, przy czym udział tych wyrobów w rynkach krajów nowo przyjętych do Unii Europejskiej jest nieznaczący.

Powyższe dane wskazują, że dla przedmiotowej koncentracji rynek Polski nie jest wspólnym rynkiem geograficznym, bowiem działalność na tym rynku prowadzi tylko jeden jego uczestnik, a mianowicie Wendeln Polonia. W świetle powyższych danych oraz kierując się zasadą, określoną w art. 1 ust. 2 ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów, zgodnie z którą przedmiotowa koncentracja powinna zostać oceniona pod względem skutków, jakie wywoła na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej, organ antymonopolowy uznał, że szczegółowe określenie rynku właściwego w aspekcie geograficznym nie jest konieczne.

Skutki koncentracji

Przedstawione wyżej ustalenia organu antymonopolowego w odniesieniu do rynku właściwego dla przedmiotowej koncentracji prowadzą do wniosku, że przedmiotowa koncentracja nie wywiera wpływu na rynek właściwy w układzie horyzontalnym i w układzie wertykalnym.

Zgodnie z definicją zawartą w punkcie 7.2. Wykazu Informacji i Dokumentów, stanowiącego załącznik do rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 3 kwietnia 2002 r. w sprawie zgłoszenia zamiaru koncentracji przedsiębiorców (Dz. U. Nr 37 poz. 334), 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 %. W wyniku realizacji rozpatrywanego zamiaru koncentracji nie nastąpi uzyskanie łącznego udziału w rynku geograficznym przekraczającego 20%, bowiem udział Wendeln Polonia w rynku produktowym wynosi około 1%, natomiast drugi uczestnik koncentracji, Dan Cake, nie prowadzi działalności na rynku polskim, wobec czego nie nastąpi sumowanie udziałów rynkowych uczestników koncentracji.

Rynkiem właściwym, na który koncentracja wywiera wpływ w układzie wertykalnym jest każdy rynek produktowy, na którym przynajmniej potencjalnie może wystąpić powiązanie typu dostawca-odbiorca i równocześnie indywidualny lub łączny udział uczestników koncentracji przekracza 30% na tym rynku. W przypadku przedmiotowej koncentracji nie występuje rynek produktowy, na którym działa co najmniej jeden z uczestników koncentracji i który jest jednocześnie rynkiem zakupu lub sprzedaży dla drugiego jej uczestnika.

Przedmiotowa koncentracja nie wywiera również wpływu na rynek w układzie konglomeratowym.

Jak wynika z powyższych ustaleń, ponieważ koncentracja polegająca na przejęciu przez Dan Cake kontroli nad Wendeln Polonia nie wywiera wpływu na rynek właściwy, w wyniku jej realizacji konkurencja nie zostanie istotnie ograniczona, w szczególności poprzez powstanie lub umocnienie pozycji dominującej na tym rynku. Oznacza to, że spełnione zostały przytoczone wcześniej przesłanki art. 17 ustawy. 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

DYREKTOR
Departamentu Ochrony Konkurencji

Piotr Mück

Otrzymuje:

Dan Cake A/S, Dania

za pośrednictwem pełnomocnika

Pani dr Niny Półtorak - radcy prawnego

T. Studnicki, K. Pleszka,

Z. Ćwiąkalski, J. Górski

Spółka Komandytowa

ul. J. I. Kraszewskiego 14

30-110 Kraków