



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

Warszawa, dnia 17.11.2004 r.

DOK3-421/30/04/MB

DECYZJA nr DOK - 120/04

Na podstawie art. 17 w związku z art. 12 ust. 1 i 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.), po przeprowadzeniu postępowania antymonopolowego z wniosku Krajowej Spółki Cukrowej S.A. z siedzibą w Toruniu, Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów **wydaje zgodę** na dokonanie koncentracji, polegającej na przejęciu przez Krajową Spółkę Cukrową S.A. z siedzibą w Toruniu kontroli nad KOPEX S.A. z siedzibą w Katowicach.

UZASADNIENIE

W dniu 12 października 2004 r. wpłynęło do Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, zwanego dalej „organem antymonopolowym”, zgłoszenie zamiaru koncentracji przedsiębiorców, polegającej na przejęciu przez Krajową Spółkę Cukrową S.A. z siedzibą w Toruniu, zwaną dalej „KSC”, kontroli nad KOPEX S.A. z siedzibą w Katowicach, zwanej dalej „KOPEX”, poprzez nabycie większościowego pakietu akcji tej Spółki.

W związku z tym, iż:

- 1) spełnione zostały niezbędne przesłanki uzasadniające obowiązek zgłoszenia zamiaru koncentracji, bowiem:
 - łączny obrót przedsiębiorców uczestniczących w koncentracji - w roku obrotowym poprzedzającym rok zgłoszenia zamiaru koncentracji – przekroczył wartość 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 o ochronie konkurencji”, tj. 50 mln EURO,

- przejęcie kontroli nad spółką – poprzez nabycie akcji tej spółki jest jednym ze sposobów koncentracji, określonych w art. 12 ust. 2 pkt 2 ustawy o ochronie konkurencji,

2) nie występuje w tej sprawie żadna okoliczność z katalogu przesłanek wymienionych w art. 13 ustawy o ochronie konkurencji, wyłączająca obowiązek zgłoszenia zamiaru przedmiotowej koncentracji,

w dniu 12 października 2004 r. organ antymonopolowy wszczął, na podstawie art. 44 ust. 1 w związku z art. 12 ust. 2 pkt 2 ustawy o ochronie konkurencji postępowanie antymonopolowe w tej sprawie, o czym, zgodnie z art. 61 § 4 kpa, zawiadomił stronę pismem z dnia 15 października 2004 r.

Przyczyny i zakres koncentracji

W dniu 18 maja 2004 r. Rada Ministrów zaakceptowała wniosek Ministra Skarbu Państwa i wyraziła zgodę, na podstawie art. 33 ust. 3 ustawy o komercjalizacji i prywatyzacji (Dz. U. z 2002 r. Nr 171, poz.1397 ze zm.), na zbycie w trybie niepublicznym akcji KOPEX celem dokapitalizowania KSC. Zgodnie ze stanowiskiem Rady Ministrów zbycie w trybie niepublicznym 1.285.929 akcji KOPEX, stanowiących 64,6% kapitału akcyjnego tej Spółki, nastąpi poprzez wniesienie tych akcji przez Skarb Państwa do KSC jako wkładu niepieniężnego przeznaczonego na pokrycie podwyższonego kapitału akcyjnego w drodze emisji 60 mln akcji.

W dniu 24 sierpnia 2004 r. Nadzwyczajne Walne Zgromadzenie KSC podjęło uchwałę w sprawie podwyższenia kapitału akcyjnego KSC, która przewiduje pokrycie akcji nowej emisji akcjami KOPEX o wartości 75 mln zł, w liczbie i o wartości jednostkowej ustalonej na dzień zawarcia umowy o objęcie akcji w trybie art. 431 § 2 pkt 1 ksh. Jak podaje zgłaszający zamiar, na obecnym etapie nie jest możliwe precyzyjne określenie liczby akcji, które zostaną nabyte przez KSC, można jedynie określić, że będzie to większościowy pakiet w granicach od 51% do 64,6% akcji KOPEX.

Nabycie akcji KOPEX stworzy KSC możliwość pozyskania środków finansowych niezbędnych do przeprowadzenia procesu restrukturyzacji, którego celem jest zwiększenie wiarygodności, płynności finansowej i zdolności kredytowej KSC. Program restrukturyzacji zakłada m.in. odbudowę kapitału obrotowego, obniżenie kosztów działalności oraz wdrożenie koniecznych inwestycji modernizacyjnych.

Uczestnicy koncentracji

KSC została utworzona na podstawie ustawy z dnia 21 czerwca 2001 r. o regulacji rynku cukru (Dz. U. Nr 76, poz. 810 ze zm.) i zarejestrowana postanowieniem Sądu Rejonowego w Toruniu z dnia 13 września 2002 r. Skarb Państwa posiada 98,5% akcji tej Spółki, reszta należy do pracowników i plantatorów buraka cukrowego. KSC funkcjonuje w strukturze wielozakładowego koncernu, w którego skład wchodzi 22 cukrownie przejęte w wyniku inkorporacji (rejestracja połączenia nastąpiła w dniu 30 września 2003 r.), obecnie stanowiące oddziały Spółki. Ponadto KSC posiada pakiety po 51% akcji w czterech cukrowniach: Cukrowni Gryfice S.A. w Gryficach, Cukrowni „Kluczewo” S.A. w Stargardzie Szczecińskim, Cukrowni „Leśmierz” S.A. w Leśmierzu, Cukrowni „Pruszcz” S.A. w Pruszczu Gdańskim oraz na podstawie pełnomocnictwa udzielonego przez Ministra Skarbu Państwa wykonuje prawa ze 100% akcji Cukrowni Szczecin S.A. KSC prowadzi działalność głównie na rynku produkcji cukru (PKD 15.83 Z). Ponadto sprzedaje wysłodki i melas, będące produktami ubocznymi przy produkcji cukru. W kampanii cukrowniczej 2003/2004 KSC wraz ze spółkami zależnymi osiągnęła udział w krajowym rynku produkcji cukru w wysokości ok. [tajemnica przedsiębiorstwa].

KOPEX jest spółką w 75,6% należącą do Skarbu Państwa, która prowadzi działalność głównie w zakresie handlu węglem (PKD 51.51 Z), robót ogólnobudowlanych (PKD 45.21 A) oraz świadczenia usług górniczych (PKD 45.21 E). Ponadto za pośrednictwem spółek zależnych: Kopex Leasing System Sp. z o.o. w Katowicach, Autokopex Sp. z o.o. w Katowicach, Kopex Engineering Sp. z o.o. w Katowicach, Kopex Recykling System Sp. z o.o. w Katowicach, ZUT Wamag S.A. w Wałbrzychu, Przedsiębiorstwo Budowy Szybów S.A. w Bytomiu oraz Kopex GmbH w Niemczech, jest obecna na rynku usług leasingowych, sprzedaży samochodów i części samochodowych, usług konsultingu przemysłowego oraz obsługi nieruchomości. W 2003 r. udział grupy Kopex w krajowych rynkach produktowych przedstawiał się następująco:

- roboty górnicze pionowe – ok. [tajemnica przedsiębiorstwa],
- roboty górnicze poziome – ok. [tajemnica przedsiębiorstwa],
- roboty górnicze specjalistyczne – ok. [tajemnica przedsiębiorstwa],
- pozostałe rynki produktowe – poniżej [tajemnica przedsiębiorstwa].

Grupa Kopex prowadzi również działalność w zakresie robót górniczych na rynku Unii Europejskiej, osiągając w 2003 r. udział w tym rynku na poziomie ok. [tajemnica przedsiębiorstwa].

W trakcie postępowania organ antymonopolowy ustalił i zważył, co następuje:

Rynek właściwy, na który koncentracja wywiera wpływ

W myśl art. 4 pkt 8 ustawy o ochronie konkurencji, 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 dwa elementy: towar (rynek produktowy) i terytorium (rynek geograficzny).

Przedsiębiorcy uczestniczący w koncentracji prowadzą działalność na rozłącznych rynkach produktowych: KSC - na rynku produkcji cukru natomiast Kopex - głównie w zakresie handlu węglem, robót ogólnobudowlanych oraz świadczenia usług górniczych.

Zgodnie z postanowieniami rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 3 kwietnia 2002 r. w sprawie zgłoszenia zamiaru koncentracji przedsiębiorców (Dz. U., Nr 37, poz. 334):

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 (rynki wspólne) i gdzie koncentracja prowadzi do uzyskania łącznego udziału w rynku geograficznym w wysokości większej niż 20%.

Zgodnie z powyższą definicją w niniejszej sprawie brak jest rynków, na które koncentracja wywiera wpływ w układzie horyzontalnym, ponieważ uczestnicy koncentracji prowadzą działalność na rozłącznych rynkach produktowych.

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.

Zgodnie z powyższą definicją w niniejszej sprawie brak jest rynków, na które koncentracja wywiera wpływ w układzie wertykalnym.

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.

Zgodnie z powyższą definicją w niniejszej sprawie brak jest rynków, na które koncentracja wywiera wpływ w układzie konglomeratowym.

Ocena skutków koncentracji

Przepis art. 17 ustawy o ochronie konkurencji stanowi, iż Prezes Urzędu 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. Zgodnie z art. 4 pkt 9 tej ustawy przez pozycję dominującą 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%.

Organ antymonopolowy uznał, iż zamierzona koncentracja spełnia wskazane powyżej kryteria ustawowe. Przyjmując niniejsze stanowisko, Prezes Urzędu miał na względzie, w szczególności, następujące okoliczności:

1. Przedmiot działalności KSC i jej spółek zależnych nie jest tożsamy z przedmiotem działalności spółek grupy KOPEX. Grupy te prowadzą działalność na odrębnych rynkach.

2. Nie istnieją rynki właściwe, na które zamierzona koncentracja wywoływałaby jakikolwiek wpływ. Tym samym, zamierzona koncentracja nie wpłynie na stan konkurencji na terytorium RP.

Wobec powyższego orzeczono jak w sentencji.

Zgodnie z art. 78 ust. 1 ustawy o ochronie konkurencji w związku z art. 479²⁸ § 2 k.p.c. od niniejszej decyzji przysługuje odwołanie do Sądu Okręgowego w Warszawie - sądu ochrony konkurencji i konsumentów - za pośrednictwem Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów - w terminie dwutygodniowym od daty jej doręczenia.

Z upoważnienia Prezesa Urzędu
Ochrony Konkurencji i Konsumentów

*Dyrektor
Departamentu Ochrony Konkurencji
Piotr Múck*

Otrzymuje:

Krajowa Spółka Cukrowa S.A.
ul. Kraszewskiego 40
87-100 Toruń