



**PREZES  
URZĘDU OCHRONY  
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

L.dz. DDI-411-10/154/2001/RK

Warszawa, dn. 7 marca 2001 r.

**Decyzja Nr DDI - 6/2001**

Na podstawie art. 105 §1 kpa w związku z art. 11 ust. 2 pkt 3a ustawy z dnia 24 lutego 1990 r. o przeciwdziałaniu praktykom monopolistycznym i ochronie interesów konsumentów (Dz. U. z 1999 r. Nr 52, poz. 547) umarza się postępowanie administracyjne w sprawie zamiaru łączenia przedsiębiorców, polegającego na objęciu przez Przedsiębiorstwo Handlowo – Usługowe ANWIM Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie udziałów w spółce akcyjnej pod firmą DELTA w ilości powodującej przekroczenie progu 25 % głosów na zgromadzeniu wspólników.

**Uzasadnienie**

W dniu 14 lutego 2001 r. do Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (zwanego dalej organem antymonopolowym) wpłynęło od Przedsiębiorstwa Handlowo – Usługowego ANWIM Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie (zwanego dalej ANWIM) zgłoszenie zamiaru łączenia, polegającego na objęciu przez ten podmiot udziałów w nowotworzonej spółce pod firmą DELTA S.A. (zwana dalej DELTA), w ilości powodującej przekroczenie progu 25 % głosów na zgromadzeniu wspólników.

Z nadesłanego wniosku wynikało, iż w dniu 11 sierpnia 2000 r. - aktem notarialnym Rep. A nr 3741/2000 - została zawiązana przez:

1. Hurtownię Paliw ARTIM S.A. z siedzibą w Mławie
2. Przedsiębiorstwo Handlowo – Usługowe ANWIM Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie
3. Przedsiębiorstwo Produkcyjno - Handlowo – Usługowe A i C PETROL Sp. z o.o. z siedzibą w Rypinie,

spółka akcyjna pod firmą Delta z siedzibą w Mławie. W dniu 11 września 2000 roku siedziba spółki DELTA S.A. została przeniesiona do Rypina. Natomiast w dniu 7 października 2000 r. jej firma została zmieniona na DELTA OIL S.A. W dniu 23 listopada 2000 r. na Nadzwyczajnym Walnym Zgromadzeniu Akcjonariuszy DELTA OIL S.A. została podjęta uchwała o rozwiązaniu tej spółki.

W związku z tym, że podjęto uchwałę o rozwiązaniu i wszczęciu likwidacji DELTA OIL S.A. oraz, że spółka ta w okresie jej istnienia nie prowadziła działalności gospodarczej - jej przychody pochodziły wyłącznie z wpłat wniesionych przez akcjonariuszy na kapitał akcyjny i zgromadzonych na koncie bankowym, ANWIM wniósł o zaniechanie rozpatrzenia niniejszego zgłoszenia.

Z dokonanej przez Urząd analizy nadesłanego materiału zgłoszeniowego wynikało, że łączna wartość rocznej sprzedaży przedsiębiorców uczestniczących w łączeniu, w rozumieniu art. 11 ust. 2 pkt 3 w związku z art. 11 ust. 4 ustawy z dnia 24 lutego 1990 r. o przeciwdziałaniu praktykom monopolistycznym i ochronie interesów konsumentów (zwanej dalej ustawą antymonopolową) przekraczała 25 mln EURO.

W związku ze spełnieniem wszystkich przesłanek określonych w art. 11 ust. 2 pkt 3 a ustawy antymonopolowej, tj.

- posiadania określonej łącznej wartości rocznej sprzedaży przedsiębiorców uczestniczących w łączeniu, a także
- przekroczenia przez ANWIM progu 25 % głosów na Walnym Zgromadzeniu DELTA S.A.,

na organie zarządzającym ANWIM (zgodnie z § 1 ust. 2 pkt 1 rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 13 lipca 1995 r. w sprawie określenia szczegółowych warunków, jakim powinno odpowiadać zgłoszenia zamiaru łączenia i przekształcenia podmiotów gospodarczych, oraz określenia podmiotów zobowiązanych do dokonania tego zgłoszenia – Dz. U. Nr 87, poz. 438), ciążył obowiązek zgłoszenia Prezesowi Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów przedmiotowego zamiaru łączenia.

Obowiązek ten nie został wypełniony przez ANWIM poprzez nadesłanie, zgodnie z art. 11 ust. 1 ww. ustawy, wniosku zgłoszeniowego. Zgłoszenie zamiaru łączenia zostało złożone w UOKiK już po dokonaniu łączenia tj. po zawiązaniu spółki i objęciu w niej udziałów. Ponadto w chwili składania wniosku łączeniowego zapadła już decyzja o rozwiązaniu Spółki DELTA OIL S.A. i jej likwidacji.

**W oparciu o przedstawiony stan faktyczny organ antymonopolowy zważył, co następuje:**

W przypadku planowanego łączenia w trybie art. 11 ust. 2 pkt 3 a ustawy antymonopolowej zamiar taki zgłaszają organowi antymonopolowemu – zgodnie z § 2 ust. 1 pkt 4 ww. rozporządzenia - organy zarządzające przedsiębiorców zamierzających objąć akcje lub udziały. Obecnie kontrola Urzędu w aspekcie łączenia przedsiębiorców nie jest kontrolą *ex post*, jak to miało miejsce przed nowelizacją ustawy antymonopolowej dokonaną ustawą z dnia 3 lutego 1995 r. o zmianie ustawy o przeciwdziałaniu praktykom monopolistycznym (Dz. U. z 1995 r. Nr 41, poz. 208), lecz kontrolą *ex ante*. Art. 11 ust. 1 ustawy antymonopolowej stanowi, iż zgłoszeniu Prezesowi Urzędu podlega zamiar łączenia przedsiębiorców w terminie 14 dni od dokonania czynności, z którą ustawa wiąże ten obowiązek.

W niniejszej sprawie zgłoszenie zamiaru łączenia przedsiębiorców złożone zostało w UOKiK już po dokonaniu łączenia. *De facto* nie było to więc zgłoszenie **zamiaru** połączenia przedsiębiorców lecz zgłoszenie ich połączenia. Organ antymonopolowy stoi na stanowisku, że w takich przypadkach ww. zgłoszenia także

powinny zostać rozpatrzone, pomimo, że jak wskazano powyżej kontrola koncentracji przedsiębiorców jest kontrolą *ex ante* a nie *ex post*. Uzasadnia to fakt, iż na organie antymonopolowym ciąży obowiązek badania i kontroli koncentracji przedsiębiorców na poszczególnych rynkach. Jeśli organ antymonopolowy stwierdzi, że w przypadku skonsumowanego łączenia nie było podstaw do wydania decyzji zakazującej połączenia, wydaje stosowne zawiadomienie stronom o niezgłoszeniu zastrzeżeń do dokonanego łączenia - czym niejako sanuje połączenie przedsiębiorców. (Oczywiście nie stoi to na przeszkodzie nałożenia kary za niewykonanie obowiązku zgłoszenia zamiaru łączenia przedsiębiorców). W związku jednak z tym, iż w niniejszej sprawie zapadła już decyzja o likwidacji jednego z uczestników łączenia, zgłoszenie zamiaru łączenia należy uznać za bezprzedmiotowe. Nie tylko bowiem nie mamy w niniejszej sprawie do czynienia z zamiarem łączenia ale także *de facto* nie występuje już w niniejszej sprawie podmiot, którego oddziaływania na sytuację rynkową należałoby przeanalizować.

Stąd orzeka się, jak w sentencji.

Od niniejszej decyzji służy stronie odwołanie do Sądu Okręgowego w Warszawie - Sądu Antymonopolowego, w terminie dwutygodniowym od daty doręczenia decyzji, za pośrednictwem Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów.

Z upoważnienia Prezesa Urzędu  
Ochrony Konkurencji i Konsumentów

p.o. Dyrektora  
Departamentu Infrastruktury  
Andrzej Graduszyński

Otrzymuje:

Przedsiębiorstw Handlowo – Usługowe  
ANWIM Sp. z o.o.  
Ul. Ordona 1 A  
01-237 Warszawa