

**PREZES URZĘDU  
OCHRONY KONKURENCJI I KONSUMENTÓW  
DELEGATURA W POZNANIU**

---

61-851 Poznań, ul. Zielona 8  
Tel. (0-61) 852-15-17, 852-77-50, Fax (0-61) 851-86-44  
E-mail : [poznan@uokik.gov.pl](mailto:poznan@uokik.gov.pl)

---

Poznań, 30.03.2001 r.

RPZ – 411 – S /3 / 2001 /AN+MC

**DECYZJA Nr RPZ 5/2001**

Na podstawie art. 104 § 1 k.p.a. i art. 15a ust. 1 pkt 1 ustawy z dnia 24 lutego 1990 r. o przeciwdziałaniu praktykom monopolistycznym i ochronie interesów konsumentów ( tekst jedn. Dz. U. z 1999 r., Nr 52, poz. 547 ze zm.) po przeprowadzeniu postępowania administracyjnego wszczętego z urzędu, w imieniu Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów – Delegatura w Poznaniu, odstępuje się od nakładania na **IMPEX Sp. z o.o.** z siedzibą w Poznaniu kary pieniężnej z tytułu niewykonania w terminie obowiązku zgłoszenia zamiaru łączenia przedsiębiorców, o którym mowa w art. 11 ust. 1 w związku z art. 11 ust. 2 pkt 3 ww. ustawy, polegającego na nabyciu w dniu 10 listopada 1999 r. przez Przedsiębiorstwo Wielobranżowe ASMA Sp. z o.o. z/s w Warszawie (obecnie ASMABEL Sp. z o.o. z/s w Warszawie) 96,4% udziałów w IMPEX Sp. z o.o. z/s w Poznaniu, co spowodowało przekroczenie 50% głosów na zgromadzeniu wspólników Spółki z Poznania.

***Uzasadnienie***

Pismem z dnia 22.12.2000 r. pełnomocnik IMPEX Sp. z o.o. z siedzibą w Poznaniu, adw. Marek Tadeusiak, dokonał zgłoszenia do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów - Delegatury w Poznaniu łączenia przedsiębiorców, polegającego na nabyciu w dniu 10.11.1999 r. przez Przedsiębiorstwo Wielobranżowe ASMA Sp. z o.o. z/s w Warszawie (obecnie ASMABEL Sp. z o.o. z/s w Warszawie) 96,4% udziałów IMPEX Sp. z o.o. z/s w Poznaniu, w wyniku którego Przedsiębiorstwo Wielobranżowe ASMA Sp. z o.o. z/s w Warszawie uzyskało ponad 50% całkowitej liczby głosów na zgromadzeniu wspólników IMPEX Sp. z o.o. z/s w Poznaniu, przy czym łączna wartość rocznej sprzedaży towarów obu wskazanych podmiotów w roku poprzedzającym rok dokonania łączenia przekroczyła 25 mln EURO.

W piśmie z dnia 22.02.2001 r. Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów nie zgłosił zastrzeżeń do tego łączenia.

W dniu 26.02.2001 r. Prezes UOKiK wszczął z urzędu postępowanie administracyjne w sprawie nałożenia na IMPEX Sp. z o.o. z siedzibą w Poznaniu kary pieniężnej za nieterminowe zgłoszenie łączenia.

W swoich wyjaśnieniach, pełnomocnik Spółki podniósł w szczególności, iż nie ma podstaw do karania Spółki IMPEX w sytuacji, gdy Prezes UOKiK uznał, że dokonane łączenie nie nastąpiło ze szkodą dla konkurencji i konsumentów i nie zgłosił do niego zastrzeżeń. Nie doszło więc w przedmiotowej sprawie do naruszenia interesu publicznoprawnego chronionego przez ustawę antymonopolową. Zdaniem pełnomocnika wydawanie decyzji nakładającej karę pieniężną z art. 15a ust. 1 pkt 1 ustawy antymonopolowej powinno pozostawać w zgodzie z jej aksjologią, tj. powinno się karać tylko takie łączenia, dokonane bez zgody Prezesa, które wywierają negatywne skutki dla rozwoju konkurencji lub interesów konsumentów.

Pełnomocnik Spółki wyjaśnił nadto, że powodem opóźnienia był brak świadomości stron uczestniczących w łączeniu co do istnienia obowiązku jego zgłoszenia.

W oparciu o powyższe okoliczności pełnomocnik Spółki wniósł o odstąpienie od nałożenia kary pieniężnej przewidzianej ustawą o przeciwdziałaniu praktykom monopolistycznym i ochronie interesów konsumentów.

### **Urząd Ochrony Konkurencji i Konsumentów ustalił i zważył, co następuje :**

W dniu 8 listopada 1999 r. w Warszawie odbyło się Nadzwyczajne Zgromadzenie Wspólników Spółki z o.o. Przedsiębiorstwo Wielobranżowe ASMA, na którym została podjęta ważna uchwała nr 15/99 w sprawie nabycia udziałów w Spółce z o.o. IMPEX z/s w Poznaniu. Ww. uchwała dotyczyła zgody na nabycie 96,4% udziałów Spółki IMPEX dających prawo do ponad 50% głosów na zgromadzeniu wspólników Spółki z Poznania. Dnia 10 listopada 1999 r. w Warszawie została zawarta umowa, na podstawie której ASMA Sp. z o.o. nabyła przedmiotowe udziały.

Zgodnie z treścią art. 11 ust.1 w związku z art. 11 ust.2 pkt 3 ustawy z dnia 24 lutego 1990 r. o przeciwdziałaniu praktykom monopolistycznym i ochronie interesów konsumentów (tekst jednolity: Dz. U. 1999 r. Nr 52 Poz. 547ze zm.), zamiar łączenia przedsiębiorców polegający na objęciu lub nabyciu akcji lub udziałów innego przedsiębiorcy, powodujący osiągnięcie lub przekroczenie 25%, 33% lub 50% głosów na walnym zgromadzeniu lub zgromadzeniu wspólników, jeżeli łączna wartość rocznej sprzedaży towarów obu podmiotów – w roku kalendarzowym poprzedzającym rok zgłoszenia zamiaru – przekracza 25 milionów EURO, podlega zgłoszeniu Prezesowi Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów w terminie 14 dni od dokonania czynności, z którą ustawa wiąże ten obowiązek.

W przypadku planowanego łączenia w trybie art. 11 ust. 2 pkt 3 ww. ustawy, zamiar taki zgłaszają Prezesowi Urzędu zarówno organ zarządzający przedsiębiorcy nabywającego lub obejmującego udziały lub akcje, jak i organ zarządzający spółki, której udziały lub akcje są przedmiotem nabycia lub objęcia, zgodnie z § 2 ust. 1 pkt 3 Rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 7 grudnia 1999 roku w sprawie określenia szczegółowych warunków, jakim powinno odpowiadać zgłoszenie zamiaru łączenia przedsiębiorców, oraz określenia organów podmiotów zobowiązanych do dokonania tego zgłoszenia (Dz. U. Nr 99 z 1999 r. poz. 1161).

W przedmiotowej sprawie obowiązek zgłoszenia zamiaru łączenia spoczywał na zarządach obu spółek.

W ustawie o p.p.m. brak jest ściśle określonych unormowań dotyczących początku biegu terminu dla zgłoszenia zamiaru łączenia. Dlatego też względy praworządności i potrzeba uwzględnienia słusznego interesu przedsiębiorców, na jakich opiera się postępowanie administracyjne ( art. 6 i 7 kpa ), uzasadniają stanowisko, aby w tym przypadku karać nie budzące wątpliwości przypadki niedopełnienia powyższego obowiązku. Dlatego początek 14 – dniowego terminu na dokonanie zgłoszenia zamiaru łączenia należy powiązać najpóźniej z momentem dojścia do skutku któregoś z przypadków łączenia, o których mowa w art. 11 ust. 2 ww. ustawy.

Biorąc powyższe pod uwagę, Spółka IMPEX winna dokonać zgłoszenia najpóźniej do dnia 24.11.1999 r., bowiem podjęła ona zamiar, o jakim wyżej mowa, w dniu 8 listopada 1999 r., natomiast łączenie doszło do skutku z datą 10 listopada 1999 r. Wynika z tego, że Spółka znajdowała się w zwłoce w wykonaniu obowiązku zgłoszenia od dnia 25.11.1999 r.. Zgłoszenie miało miejsce w dniu 22.12.2000 r., czyli po upływie 12 miesięcy, przy czym rozpoczął bieg 13 miesiąc niewykonania ustawowego obowiązku.

Zgodnie z treścią art. 15a ust. 1 pkt 1 ww., Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów może w drodze decyzji w drodze decyzji nałożyć na przedsiębiorcę karę pieniężną do wysokości 1 % przychodu za każdy rozpoczęty miesiąc niewykonania obowiązku zgłoszenia, o którym mowa w art. 11. Przychodem, w rozumieniu tego przepisu, jest  $\frac{1}{12}$  przychodu uzyskanego w roku podatkowym poprzedzającym dzień wydania decyzji Prezesa Urzędu, w rozumieniu przepisów o podatku dochodowym od osób prawnych lub od osób fizycznych ( art. 2 pkt 10 ustawy o p.p.m. i o.i.k.).

W 2000 r. IMPEX Sp. z o.o. osiągnęła przychód, w rozumieniu ustawy o podatku dochodowym od osób prawnych, w wysokości [usunięto] zł.

Zgodnie z wyżej powołanymi przepisami, kara pieniężna o jakiej mowa w art. 15a ust. 1 pkt 1 ustawy o p.p.m. i o.i.k. z tytułu niewykonania obowiązku zgłoszenia łączenia, biorąc pod uwagę przychód osiągnięty w 2000 roku przez IMPEX Sp. z o.o. oraz okres opóźnienia, mogłaby maksymalnie wynosić [usunięto] zł. Kwota ta stanowi wynik obliczenia : [usunięto] zł.  $\times \frac{1}{12} \times 1\% \times 13$  miesięcy zwłoki. Natomiast kara minimalna, która stanowi [usunięto] % kary maksymalnej wynosiłaby 2,68 złotych (słownie: dwa złote i sześćdziesiąt osiem groszy).

Sankcja pieniężna przewidziana w art. 15a ust 1 pkt 1 ma charakter fakultatywny i o celowości jej nałożenia decyduje Prezes Ochrony Konkurencji i Konsumentów, mając na względzie przede wszystkim stopień zawinienia adresata decyzji.

Należy stwierdzić, że podniesiony przez pełnomocnika Spółki brak świadomości istnienia obowiązku zgłoszenia nie zasługuje na uwzględnienie. Zdaniem Urzędu, przedsiębiorcy planujący łączenie powinni sprawdzić, jak ocenia je polskie prawo oraz tak rozplanować swoje działania, aby nie dopuścić się zwłoki. Powody opóźnienia podane przez stronę, aczkolwiek są zrozumiałe, z całą pewnością nie mają natury obiektywnej i nie zwalniają jej od zarzutu zawinienia. Niemniej na przeszkodzie wymierzania kary stoi stanowczo respektowana przez Urząd zasada równego traktowania przedsiębiorców. W równoległe toczącej się sprawie p-ko drugiej stronie łączenia – Asmabel Sp. z o.o. Prezes Urzędu nałożył na tę spółkę, z tytułu niewykonania obowiązku zgłoszenia, karę pieniężną w granicach jej minimalnej wysokości, tj. 1-ego % kary maksymalnej. w odniesieniu do Spółki IMPEX kara minimalna wynosiłaby, jak już wyżej powiedziano, kwotę [usunięto] zł. Wymierzenie kary tej wysokości byłoby oczywiście bezcelowe, gdyż kara ta nie spełniłaby żadnego celu ze względu na znikomą dolegliwość.

Jako okoliczność łagodzącą, Urząd wziął pod uwagę to, iż IMPEX Sp. z o.o. była bierną stroną łączenia, bowiem została przejęta przez Asmabel Sp. z o.o., zatem stopień jej zawinienia należy ocenić jako mniejszy.

Z powyższych względów, organ antymonopolowy odstąpił od nałożenia kary.

Od niniejszej decyzji stronie przysługuje prawo wniesienia odwołania do Sądu Okręgowego – Sądu Antymonopolowego w Warszawie w terminie dwóch tygodni od dnia doręczenia decyzji, za pośrednictwem Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów – Delegatura w Poznaniu. Karę pieniężną należy wpłacić na konto Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów NBP O/O Warszawa 10101010-7878-223-1, w terminie 7 dni od uprawomocnienia się decyzji.

Z upoważnienia  
Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów  
Dyrektor Delegatury w Poznaniu  
Edward Stawicki

Otrzymują :

1. Departament Prawny  
Urzędu Ochrony  
Konkurencji i Konsumentów
2. pełnomocnik IMPEX Sp. z o.o.  
adw. Marek Tadeusiak  
Kancelaria Adwokacka Prawa Konkurencji  
ul. Żurawia 7/9  
91-455 Łódź
3. a/a