



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

Warszawa, dnia 29.07.2005 r.

DOK3-421/17/05/MB

DECYZJA nr DOK - 79/05

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 Carey Agri International Poland Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie, Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów **wydaje zgodę** na dokonanie koncentracji, polegającej na przejęciu przez Carey Agri International Poland Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie kontroli nad Imperial Sp. z o.o. z siedzibą w Łomży.

UZASADNIENIE

W dniu 20 maja 2005 r. wpłynęło do Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, zwanego dalej „organem antymonopolowym”, zgłoszenie zamiaru koncentracji przedsiębiorców, polegającej na przejęciu przez Carey Agri International Poland Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie, zwaną dalej „Carey Agri”, kontroli nad Imperial Sp. z o.o. z siedzibą w Łomży, zwaną dalej „Imperial”.

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. równowartość 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 20 maja 2005 r. organ antymonopolowy wszczął postępowanie antymonopolowe w tej sprawie, o czym, zgodnie z art. 61 § 4 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2000 r. Nr 98, poz. 1071 ze zm.), zawiadomił stronę pismem z dnia 9 czerwca 2005 r.

Przyczyny i zakres koncentracji

Zamierzona koncentracja polegać będzie na przejęciu przez Carey Agri bezpośredniej kontroli nad Imperial poprzez nabycie od Pana Tadeusza Wałkuskiego, będącego jedynym właścicielem Imperial, 80% udziałów tej Spółki, dających tyle samo procent głosów na zgromadzeniu wspólników. Pozostałe 20% udziałów nabędzie Central European Distribution Corporation z siedzibą w Filadelfii, USA, zwana dalej „CEDC” (podmiot dominujący Carey Agri).

Jak podaje zgłaszający zamiar, przyczyną przedmiotowej koncentracji jest [tajemnica przedsiębiorstwa].

Uczestnicy koncentracji

Carey Agri (aktywny uczestnik koncentracji) wchodzi w skład grupy kapitałowej utworzonej przez CEDC, która prowadzi działalność wyłącznie w Polsce (nie uzyskuje przychodów w innych krajach) za pośrednictwem spółek zależnych. Grupa posiada następujące podmioty zależne:

- 1) Carey Agri (wnioskodawca),
- 2) Astor Sp. z o.o. z siedzibą w Olsztynie,
- 3) Dako-Galant Sp. z o.o. z siedzibą w Stargardzie Szczecińskim,
- 4) Polskie Hurtownie Alkoholi Sp. z o.o. z siedzibą w Zielonej Górze,
- 5) Panta Hurt Sp. z o.o. z siedzibą Mińska Mazowieckiego,
- 6) MTC Sp. z o.o. z siedzibą w Białymstoku,

- 7) Multi-Ex S.A. z siedzibą w Kaliszu,
- 8) Piwnica Wybornych Win Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie,
- 9) Fine Wine & Spirits Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie,
- 10) Przedsiębiorstwo Dystrybucji Alkoholów AGIS S.A. z siedzibą w Toruniu,
- 11) Miro Sp. z o.o. z siedzibą w Ząbkowicach Śląskich,
- 12) Damianex S.A. z siedzibą w Przeworsku,
- 13) Saol Dystrybucja Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie,
- 14) Onufry S.A. z siedzibą w Gdańsku,
- 15) Polnis Dystrybucja Sp. z o.o. z siedzibą w Łodzi,
- 16) Delikates Sp. z o.o. z siedzibą w Koninie.

Spółki należące do Grupy CEDC prowadzą działalność jako samodzielne podmioty. Sprzedaż realizowana jest poprzez punkty sprzedaży (magazyny) zlokalizowane na terenie całego kraju.

Carey Agri, podobnie jak Grupa CEDC, prowadzi działalność w zakresie:

- 1) hurtowej dystrybucji napojów alkoholowych, w której, w zależności od rodzaju zezwolenia niezbędnego do prowadzenia działalności wyróżnia się:
 - hurtową dystrybucję napojów alkoholowych wysokoprocentowych o zawartości alkoholu powyżej 18% (spirytus rektyfikowany, wódki czyste i gatunkowe, winiaki, nalewki, likiery oraz inne wyroby alkoholowe o zawartości alkoholu pow. 18%) – w 2004 r. Grupa osiągnęła ok. [tajemnica przedsiębiorstwa] udziału w tym rynku,
 - hurtową dystrybucję napojów alkoholowych niskoprocentowych o zawartości alkoholu powyżej 4,5% do 18%, z wyjątkiem piwa (do tego segmentu zalicza się głównie produkty winiarskie, na które składają się następujące wyroby: wina owocowe, wina gronowe, wina musujące, wermuty i wina ziołowe, miody pitne oraz napoje wino-podobne, tj. mieszanki win z sokami owocowymi) – udział grupy w 2004 r. wyniósł – ok. [tajemnica przedsiębiorstwa],
 - hurtową dystrybucję napojów alkoholowych o zawartości alkoholu do 4,5% (wyroby ze słodu) oraz piwa - w 2004 r. Grupa osiągnęła ok. [tajemnica przedsiębiorstwa] udziału w tym rynku oraz
- 2) hurtowej dystrybucji napojów bezalkoholowych, która jest uzupełnieniem oferty handlowej Grupy. W 2004 r. udział Grupy CEDC w krajowym rynku hurtowej dystrybucji napojów bezalkoholowych nie przekroczył [tajemnica przedsiębiorstwa].

Imperial (pasywny uczestnik koncentracji) jest spółką związaną w dniu 29 marca 2005 r. przez Pana Tadeusza Wałkuskiego w celu przejęcia działalności Przedsiębiorstwa

Handlowo – Usługowego „Imperial” – Tadeusz Wałkuski, zwanego dalej „PHU Imperial”, związanej z hurtową dystrybucją wyrobów alkoholowych. PHU Imperial po dokonaniu przedmiotowej koncentracji nadal będzie prowadziło działalność gospodarczą, jednakże w zakresie sprzedaży detalicznej napojów alkoholowych oraz artykułów spożywczych. Pan Tadeusz Wałkuski, poza ww. podmiotami, nie sprawuje kontroli w rozumieniu art. 4 pkt 13 ustawy o ochronie konkurencji nad żadnym przedsiębiorcą, nie posiada również akcji lub udziałów zapewniających mu co najmniej 25% głosów w organach innych spółek.

W 2004 r. PHU Imperial, którego działalność zostanie przejęta przez Spółkę Imperial, uzyskało następujące udziały rynkowe w zakresie poszczególnych rodzajów prowadzonej działalności:

- hurtowa dystrybucja napojów alkoholowych wysokoprocentowych o zawartości alkoholu powyżej 18% - ok. [tajemnica przedsiębiorstwa] udziału w rynku,
- hurtowa dystrybucja napojów alkoholowych niskoprocentowych o zawartości alkoholu powyżej 4,5% do 18%, z wyjątkiem piwa – ok. [tajemnica przedsiębiorstwa] udziału w rynku,
- hurtowa dystrybucja napojów alkoholowych o zawartości alkoholu do 4,5% oraz piwa - ok. [tajemnica przedsiębiorstwa] udziału w rynku.

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

Rynki właściwe, na które 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).

W przedmiotowej koncentracji właściwymi rynkami produktowymi (rynkami wspólnymi) są:

- hurtowa dystrybucja napojów alkoholowych wysokoprocentowych o zawartości alkoholu powyżej 18%,

- hurtowa dystrybucja napojów alkoholowych niskoprocentowych o zawartości alkoholu powyżej 4,5% do 18% - z wyjątkiem piwa,
- hurtowa dystrybucja napojów alkoholowych o zawartości alkoholi do 4,5% oraz piwa.

Właściwym rynkiem geograficznym dla rynków hurtowej dystrybucji ww. napojów alkoholowych jest rynek krajowy. Takie oznaczenie rynku geograficznego potwierdza wcześniejsze orzecznictwo Prezesa Urzędu m.in. w sprawach zakończonych: decyzją nr RWR 25/2004 z dnia 17 czerwca 2004 r., decyzją nr RŁO 15/2004 z dnia 8 grudnia 2004 r. oraz decyzją nr RPZ-15/2005 z dnia 10 czerwca 2005 r.

Krajowe rynki dystrybucji napojów alkoholowych znajdują się w fazie pełnego ukształtowania. Dostęp do kanałów dystrybucji jest otwarty dla wszystkich uczestników tych rynków, szeroki jest również dostęp do źródeł zaopatrzenia, gdyż producenci alkoholi zwykle dystrybuują swoje produkty za pośrednictwem kilku lub nawet kilkunastu dystrybutorów. Krajowe rynki dystrybucji alkoholi charakteryzują się znacznym rozproszeniem struktury podmiotowej. Jak wynika z danych Ministerstwa Gospodarki (źródło: „Wykaz firm według ilości sprzedaży alkoholu o zawartości powyżej 18% w 2004 r.”) w 2004 r. sprzedaż napojów alkoholowych prowadziło 260 podmiotów. Głównymi konkurentami uczestników przedmiotowej koncentracji w zakresie prowadzonej przez nich działalności są: Sobieski Dystrybucja Sp. z o.o. w Warszawie (w 2004 r. – ok. [tajemnica przedsiębiorstwa] udziału w rynku), Alti Plus S.A. w Krakowie (w 2004 r. ok. [tajemnica przedsiębiorstwa] udziału w rynku), MAKRO CASH & CARRY Polska S.A. w Warszawie (w 2004 r. ok. [tajemnica przedsiębiorstwa] udziału w rynku) oraz „ELMAR” Przedsiębiorstwo Handlu Zagranicznego w Jędrzejowie (w 2004 r. ok. [tajemnica przedsiębiorstwa] udziału w rynku).

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 jej uczestnicy w wyniku tej transakcji osiągną następujące udziały w poszczególnych rynkach właściwych: hurtowa

dystrybucja napojów alkoholowych wysokoprocentowych o zawartości alkoholu powyżej 18% – ok. [tajemnica przedsiębiorstwa], hurtowa dystrybucja napojów alkoholowych niskoprocentowych o zawartości alkoholu powyżej 4,5% do 18% - z wyjątkiem piwa – ok. [tajemnica przedsiębiorstwa] oraz hurtowa dystrybucja napojów alkoholowych o zawartości alkoholu do 4,5% oraz piwa - ok. [tajemnica przedsiębiorstwa].

Zatem przedmiotowa koncentracja nie doprowadzi do uzyskania w żadnym z ww. rynków udziału w wysokości większej niż 20%.

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.

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.

W toku przeprowadzonego postępowania nie zidentyfikowano żadnych rynków, na które przedmiotowa koncentracja może wywierać wpływ w układzie wertykalnym bądź 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 kryterium wskazane w art. 17 ustawy o ochronie konkurencji. Przyjmując niniejsze stanowisko Prezes Urzędu miał na względzie następujące okoliczności:

1. W wyniku przedmiotowej koncentracji jej uczestnicy nie osiągną w żadnym z rynków właściwych udziału przekraczającego 20%. Ich łączny udział w rynku hurtowej dystrybucji napojów alkoholowych wysokoprocentowych wyniesie ok. [tajemnica przedsiębiorstwa], zaś w pozostałych rynkach właściwych będzie się kształtował na poziomie ok. [tajemnica przedsiębiorstwa].
2. W wyniku omawianej transakcji pozycja rynkowa Carey Agri ulegnie nieznacznemu wzmocnieniu (o mniej niż [tajemnica przedsiębiorstwa]).
3. Struktura podmiotowa tych rynków wskazuje, iż przedsiębiorcy uczestniczący w przedmiotowej koncentracji spotykać się będą z istotną konkurencją.
4. Nie istnieją rynki właściwe, na które zamierzona koncentracja wywarłaby wpływ w jakimkolwiek układzie. Tym samym, koncentracja ta nie wpłynie na stan konkurencji na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej.

Wobec powyższego orzeczono, jak w sentencji.

Zgodnie z art. 78 ust. 1 ustawy o ochronie konkurencji w związku z art. 479²⁸ § 2 i § 3 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

*p.o. Dyrektora
Departamentu Ochrony Konkurencji
Monika Bychowska*

Otrzymuje:

Carey Agri International Poland Sp. z o.o., Warszawa