

**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

Poznań, 30.03 2001 r.

RPZ – 411 – S/2/2001/AN+MC

DECYZJA Nr RPZ – 4/ 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, nakłada się na **Wirtgen International GmbH & Co.KG** z siedzibą w Vettelschos (RFN), z tytułu niewykonania w terminie obowiązku zgłoszenia zamiaru łączenia przedsiębiorców, o którym mowa w art. 11 ust. 1 w zw. z art. 11 ust. 2 pkt 3 ww. ustawy, polegającego na nabyciu w dniu 15 czerwca 2000 r. przez ww. Spółkę udziałów PRO-REM Wirtgen Maszyny Budowlane Sp. z o.o. w Poznaniu, w wyniku którego Spółka Wirtgen International GmbH & Co.KG uzyskała 50% całkowitej liczby głosów na zgromadzeniu wspólników Spółki PRO-REM Wirtgen Maszyny Budowlane, **karę pieniężną w wysokości 4.030 zł (słownie: cztery tysiące trzydzieści złotych)**, płatną do budżetu Państwa.

Uzasadnienie

W dniu 27.10.2000 r. pełnomocnik Wirtgen International GmbH & Co.KG z siedzibą w Vettelschos (RFN), Pan Mirosław Babiaczyk, dokonał zgłoszenia do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów - Delegatury w Poznaniu łączenia przedsiębiorców, polegającego na nabyciu w dniu 15.06.2000 r. przez tę Spółkę udziałów PRO-REM Wirtgen Maszyny Budowlane Sp. z o.o. z siedzibą w Poznaniu, w wyniku którego Spółka Wirtgen International GmbH & Co.KG uzyskała 50% całkowitej liczby głosów na zgromadzeniu wspólników Spółki PRO-REM Wirtgen Maszyny Budowlane 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 12.01.2001 r. Urząd Ochrony Konkurencji i Konsumentów nie zgłosił zastrzeżeń do tego łączenia.

W dniu 26.01.2001 r. Prezes UOKiK wszczął z urzędu postępowanie administracyjne w sprawie nałożenia na Wirtgen International GmbH & Co.KG z siedzibą w Vettelschos (RFN) kary pieniężnej za nieterminowe zgłoszenie łączenia.

W swoich wyjaśnieniach, Spółka Wirtgen International zwróciła uwagę, iż jako obcej firmie działającej bez stałego przedstawicielstwa w Polsce nie były jej z początku znane przepisy regulujące procedurę zgłoszenia łączeń. O obowiązku zgłoszenia dowiedziała się dopiero od strony polskiej. Zwłoka w dokonaniu zgłoszenia była spowodowana trudnościami ze zrozumieniem polskich przepisów oraz długotrwałym oczekiwaniem na skompletowanie wszystkich danych i informacji niezbędnych do zgłoszenia.

W oparciu o powyższe, strona wniosła o odstąpienie od kary pieniężnej przewidzianej ustawą o przeciwdziałaniu praktykom monopolistycznym i ochronie interesów konsumentów.

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

W dniu 15.06.2000 r. w Kancelarii Notarialnej Wojciech Sajda & Dorota Musiałkiwicz s.c. w Poznaniu została zawarta umowa sprzedaży, na podstawie której Spółka Wirtgen International GmbH & Co.KG z siedzibą w Vettelschloss nabyła 280 (dwieście osiemdziesiąt) udziałów Spółki z o.o. PRO-REM Wirtgen Maszyny Budowlane z siedzibą w Poznaniu, dające prawo do 50% głosów na zgromadzeniu wspólników Spółki z Poznania.

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 tym wypadku obu reprezentowanych przez Kancelarię Prawną Biabaczyk, Skrocki & Partners w Poznaniu.

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, by 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 Wirtgen International GmbH & Co.KG winna dokonać zgłoszenia najpóźniej do dnia 29.06.2001 r., bowiem podjęła ona zamiar, o jakim

wyżej mowa, najpóźniej w dniu zawarcia ze Spółką PRO-REM Wirtgen Maszyny Budowlane umowy kupna jej udziałów, czyli w dniu 15.06.2000 r. W tym bowiem dniu zamiar Spółki dotyczący łączenia został w pełni zrealizowany. Wynika z tego, że Spółka Wirtgen International GmbH & Co.KG znajdowała się w zwłoce w wykonaniu obowiązku zgłoszenia od dnia 30.06.2000 r. Zgłoszenie miało miejsce w dniu 31.07.2000 r., czyli po upływie miesiąca i jednego dnia, przy czym rozpoczął bieg 2 miesiąc niewykonania ustawowego obowiązku.

Zgodnie z treścią art. 15a ust. 1 pkt 1 ww., Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów może 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., czyli w roku poprzedzającym dzień wydania decyzji, Spółka Wirtgen International GmbH & Co.KG osiągnęła przychód w wysokości [usunięto] DM (wg oświadczenia Zarządu Wirtgen International GmbH), co stanowi równowartość [usunięto] zł (wg kursu kupna walut obcych ogłoszonego przez NBP z dnia 29.12.2000r. 1DM = 1,9475 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 Wirtgen International GmbH & Co.KG oraz okres opóźnienia, mogłaby maksymalnie wynosić [usunięto] zł. Kwota ta stanowi wynik obliczenia : [usunięto] zł. $\times \frac{1}{12} \times 1 \% \times 2$ miesiące zwłoki.

Ustalając karę w minimalnej jej wysokości 4.030 zł (słownie: cztery tysiące trzydzieści złotych), a więc w granicach ok. [usunięto] % kary maksymalnej, Urząd miał na względzie, iż dokonane łączenie nie spowodowało zagrożenia dla konkurencji na rynku, na którym przedsiębiorcy uczestniczący w łączeniu prowadzą swoją działalność. Istotna jest również okoliczność, że Urząd miał możliwość dokonania tej oceny z inicjatywy strony, gdyż zgłoszenia dokonano bez wezwania Urzędu. W szczególności, jako okoliczność łagodzącą Urząd potraktował fakt, iż zwłoka nie była znaczna.

Należy stwierdzić, że podniesiony przez stronę brak świadomości istnienia obowiązku zgłoszenia zasługuje na uwzględnienie.

Zdaniem Urzędu, przedsiębiorcy planujący łączenie powinni sprawdzić, jak ocenia je prawo polskie oraz tak rozplanować swoje działania, aby nie dopuścić się zwłoki. Nie ulega wątpliwości, że od przedsiębiorców jako osób posiadających fachową obsługę prawną należy oczekiwać większej staranności w dopełnieniu ustawowych terminów, w tym przypadku wskazanych w ustawie o przeciwdziałaniu praktykom monopolistycznym i ochronie interesów konsumentów. Podmioty te powinny w sposób szybki i profesjonalny regulować swoje zobowiązania. Powody opóźnienia podane przez stronę, aczkolwiek są zrozumiałe, z całą pewnością nie mają natury obiektywnej i nie zwalniają jej od zarzutu zawinienia.

Wymierzona kara, biorąc pod uwagę jej minimalną wysokość, ma tylko i wyłącznie charakter dyscyplinujący. W świetle przedstawionych faktów, nie ma bowiem potrzeby prewencyjnego, a tym bardziej represyjnego oddziaływania na stronę.

Podkreślić też należy, że na przeszkodzie odstąpienia od kary stoi stanowczo respektowana przez Urząd zasada równego traktowania podmiotów postępowania administracyjnego, Urząd bowiem nie dostrzega w przedstawionym stanie faktycznym istotnych okoliczności wyróżniających niniejszą sprawę od innych, analogicznych spraw o nałożenie kary za nieterminowe zgłoszenie łączenia.

Mając na względzie powyższe okoliczności, Urząd zdecydował jak w sentencji.

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 Wirtgen International GmbH & Co.KG
Miroslaw Babiaczyk
radca prawny
„Babiaczyk, Skrocki & Partners”
Kancelaria Prawna
ul. Grunwaldzka 104
60-307 Poznań
3. a/a