

**URZĄD OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

DELEGATURA w m. st. WARSZAWIE

Pl. Powstańców Warszawy 1

00-950 Warszawa 1, P - 36

Tel. (0-22) 826-89-54, Fax (0-22) 826-89-54

E-mail: warszawa@uokik.gov.pl

RWA-411/S/28/99/RP

Warszawa, dn. 24 lutego 2000r.

DECYZJA Nr RWA – 1/2000

Na podstawie art. 104 k.p.a. i art. 15a ust. 1 pkt 1 ustawy z dnia 24 lutego 1990r. o przeciwdziałaniu praktykom monopolistycznym i ochronie interesów konsumentów (Dz. U. z 1999r. Nr 52, poz. 547), po przeprowadzeniu postępowania administracyjnego wszczętego z urzędu nakłada się na spółkę Premium Land i Locum Sp. z o.o. w Łodzi z tytułu niewykonania wynikającego z art. 11 ust. 1 w związku z art. 11 ust. 2 pkt 3 ww. ustawy obowiązku zgłoszenia zamiaru łączenia przedsiębiorców, polegającego na objęciu przez spółkę Premium Land i Locum Sp. z o.o. z siedzibą w Łodzi akcji spółki Zakłady Piwowarskie w Sierpcu S.A., w ilości powodującej przekroczenie 25% głosów na walnym zgromadzeniu, karę pieniężną płatną do budżetu państwa w wysokości **500 zł** (słownie: pięćset złotych).

UZASADNIENIE

W dniu 2 marca 1999r. do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów wpłynęło od spółki Premium Land i Locum Sp. z o.o. zawiadomienie z dnia 24 lutego 1999 roku o dokonanym łączeniu polegającym na objęciu przez spółkę Premium Land i Locum Sp. z o.o. z siedzibą w Łodzi akcji spółki Zakłady Piwowarskie w Sierpcu S.A., w ilości powodującej przekroczenie 25% głosów na walnym zgromadzeniu ww. spółki.

Jednakże powyższe zawiadomienie nie mogło być uznane przez Urząd jako zgłoszenie zamiaru łączenia. Dlatego też Urząd pismem z dnia 9 marca 1999r. (znak: DDR1-411/15/163/99/DC) wyjaśnił, iż wniosek dotyczący zgłoszenia zamiaru łączenia powinien odpowiadać szczegółowym warunkom określonym w rozporządzeniu Rady Ministrów z dnia 13 lipca 1995 roku w sprawie określenia szczegółowych warunków, jakim powinno odpowiadać zgłoszenie zamiaru łączenia i przekształcenia podmiotów gospodarczych, oraz określenia organów podmiotów zobowiązanych do dokonania tego zgłoszenia (Dz. U. z 1995r. Nr 87, poz. 438), a w szczególności musi zawierać odpowiedzi na pytania zawarte w kwestionariuszu łączenia, stanowiącego załącznik do rozporządzenia.

Wobec braku zgłoszenia przedmiotowego łączenia przez spółkę Premium Land i Locum Sp. z o.o. Urząd pismem z dnia 14 maja 1999r., nr RWA-411/S/9/390/99/RP, poinformował ww. spółkę, iż oczekuje w terminie 14 dni na dokonanie stosownego zgłoszenia.

W dniu 31 maja 1999r. do Urzędu wpłynęło od spółki Premium Land i Locum Sp. z o.o. zgłoszenie łączenia przedsiębiorców polegającego na objęciu przez spółkę Premium Land i Locum Sp. z o.o. z siedzibą w Łodzi akcji spółki Zakłady Piwowskie w Sierpcu S.A., w ilości powodującej przekroczenie 25% głosów na walnym zgromadzeniu ww. spółki.

Powyższe zgłoszenie, jako nie spełniające warunków określonych w art. 11 ust. 8 ustawy o przeciwdziałaniu praktykom monopolistycznym i ochronie interesów konsumentów (Dz. U. z 1999r. Nr 52, poz. 547), Urząd zgodnie z art. 11a ust. 1 pkt 1 ww. ustawy zwrócił pismem z dnia 10 czerwca 1999r. (znak: RWA-411/W/22/516/99/RP).

Ponowne zgłoszenie spółki Premium Land i Locum Sp. z o.o. wpłynęło do Urzędu w dniu 28 czerwca 1999r. Po przeanalizowaniu ww. zgłoszenia dokonanego już łączenia Urząd Ochrony Konkurencji i Konsumentów – Delegatura w m.st. Warszawie zawiadomieniem z dnia 26 sierpnia 1999r. nie zgłosił zastrzeżeń do przedmiotowego łączenia.

Z informacji i dokumentów zawartych w kwestionariuszu zgłoszenia spółki Premium Land i Locum Sp. z o.o. wynikało, iż wartość sprzedaży towarów dokonanej przez podmioty uczestniczące w łączeniu w roku 1998 przekroczyła 25 milionów EURO, a procent głosów osiągnięty przez spółkę Premium Land i Locum Sp. z o.o. na walnym zgromadzeniu spółki Zakłady Piwowskie w Sierpcu S.A. przekroczył próg 25%. Zostały tym samym spełnione przesłanki art. 11 ust. 2 pkt 3 ww. ustawy, a na organie zarządzającym spółki Premium Land i Locum Sp. z o.o. spoczywał obowiązek zgłoszenia do Urzędu zamiaru przeprowadzenia ww. łączenia w terminie 14 dni.

Zamiar łączenia został skonkretyzowany w dniu 10 lutego 1999r., albowiem w tym dniu zarząd spółki Premium Land i Locum Sp. z o.o.

złożył pisemne oświadczenie o zapewnieniu wniesienia do spółki Premium Land i Locum Sp. z o.o. akcji Zakładów Piwowskich w Sierpcu S.A. z chwilą zarejestrowania podwyższenia kapitału zakładowego.

Również w dniu 10 lutego 1999r. Walne Zgromadzenie Wspólników Spółki z ograniczoną odpowiedzialnością pod firmą Premium Land i Locum z siedzibą w Łodzi podjęło uchwałę o podwyższeniu kapitału zakładowego Spółki poprzez wniesienie przez wspólnika Władysława Kotabę wkładu niepieniężnego w postaci akcji imiennych Zakładów Piwowarskich w Sierpcu S.A. oraz objęciu wszystkich udziałów w podwyższonym kapitale zakładowym przez wspólnika Władysława Kotabę.

W dniu 12 lutego 1999r. Sąd Rejonowy w Łodzi - XXI Wydział Gospodarczy Rejestrowy dokonał zarejestrowania podwyższenia kapitału zakładowego spółki Premium Land i Locum Sp. z o.o. w Łodzi.

Z uwagi na przekroczenie 14-dniowego terminu na zgłoszenie zamiaru łączenia zostało z urzędu wszczęte postępowanie administracyjne przeciwko spółce Premium Land i Locum Sp. z o.o. w sprawie nałożenia, na podstawie art. 15a ust. 1 pkt 1 ustawy o przeciwdziałaniu praktykom monopolistycznym i ochronie interesów konsumentów, kary pieniężnej za niewykonanie obowiązku zgłoszenia zamiaru łączenia w terminie, o jakim mowa w art. 11 ust. 1 ww. ustawy (zawiadomienie o wszczęciu postępowania z dnia 24 listopada 1999r.).

W odpowiedzi na zawiadomienie o wszczęciu postępowania, spółka Premium Land i Locum Sp. z o.o. wyjaśniła, iż jej zdaniem pismo z dnia 24 lutego 1999r. zawiadamiające Urząd o objęciu przez spółkę Premium Land i Locum Sp. z o.o. z siedzibą w Łodzi akcji spółki Zakłady Piwowarskie w Sierpcu S.A., w ilości powodującej przekroczenie 25% głosów na walnym zgromadzeniu, spełniało wymogi obowiązujących przepisów i zostało skierowane do Urzędu w terminie 14 dni od daty podjęcia uchwały przez Walne Zgromadzenie Wspólników Premium Land i Locum Sp. z o.o. w dniu 10 lutego 1999r o zamiarze objęcia akcji Zakładów Piwowarskich S.A. w Sierpcu. Natomiast przesłanie ww. pisma w formie niepełnego wniosku wynikało z faktu, iż Spółka ta w owym czasie zatrudniała tylko jedną osobę, oraz iż wedle ówczesnej wiedzy tejże osoby, dokonane zostały wszelkie czynności wymagane prawem przy tego typu operacji. Dopiero po otrzymaniu pisma Urzędu z dnia 9 marca 1999r. wyjaśniającego, iż wniosek dotyczący zgłoszenia zamiaru łączenia powinien odpowiadać szczegółowym warunkom określonym w rozporządzeniu Rady Ministrów z dnia 13 lipca 1995 roku w sprawie określenia szczegółowych warunków, jakim powinno odpowiadać zgłoszenie zamiaru łączenia i przekształcenia podmiotów gospodarczych, oraz określenia organów podmiotów zobowiązanych do dokonania tego zgłoszenia, spółka Premium Land i Locum Sp. z o.o. zwróciła się do Biura Doradztwa Ekonomicznego i Prawnego Sp. z o.o. w Gdańsku z prośbą o przygotowanie wniosku, zgodnie z uwagami Urzędu.

Urząd Ochrony Konkurencji i Konsumentów zważył, co następuje:

Art. 11 ustawy z dnia 24 lutego 1990r. o przeciwdziałaniu praktykom monopolistycznym i ochronie interesów konsumentów (Dz. U. z 1999r. Nr 52, poz. 547) wyznacza zakres kontroli Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów w sprawach łączeń przedsiębiorców.

Kontrola Urzędu w aspekcie łączenia przedsiębiorców nie jest kontrolą *ex post*, lecz kontrolą *ex ante*. Artykuł 11 ww. ustawy stanowi bowiem, że zgłoszeniu do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów podlega zamiar łączenia przedsiębiorców, w terminie 14 dni od dokonania czynności, z którą ustawa wiąże ten obowiązek. Zgłoszenie powinno więc poprzedzać fazę urzeczywistnienia zamiaru.

Zamiar objęcia przez spółkę Premium Land i Locum Sp. z o.o. akcji spółki Zakłady Piwowskie w Sierpcu S.A. powinien być zgłoszony do Urzędu do dnia 25 lutego 1999r., czyli w ciągu 14 dni od jego podjęcia w dniu 10 lutego 1999r. Tymczasem poprawne zgłoszenie, jednakże nie zamiaru lecz już dokonanego łączenia, zostało dokonane dopiero w dniu 28 czerwca 1999r. tj. z czteromiesięcznym opóźnieniem.

Z wyjaśnień udzielonych przez spółkę Premium Land i Locum Sp. z o.o. wynika, iż zdaniem Spółki pismo z dnia 24 lutego 1999r. zawiadamiające Urząd o objęciu przez spółkę Premium Land i Locum Sp. z o.o. z siedzibą w Łodzi akcji spółki Zakłady Piwowskie w Sierpcu S.A., w ilości powodującej przekroczenie 25% głosów na walnym zgromadzeniu spełniało wymogi obowiązujących przepisów a przesłanie ww. pisma w formie niepełnego wniosku wynikało z faktu, iż Spółka ta w owym czasie zatrudniała tylko jedną osobę, oraz iż wedle ówczesnej wiedzy tejże osoby, dokonane zostały wszelkie czynności wymagane prawem przy tego typu operacji.

Zgłoszenie zamiaru łączenia odpowiadającego obowiązującym wymogom ma istotne znaczenie dla sprawnego przebiegu postępowania administracyjnego. Niezachowanie wymogów co do formy takiego zgłoszenia naraża podmiot zgłaszający na zwrot wniosku albo konieczność jego uzupełnienia (art. 11 ust. 1 ustawy antymonopolowej).

W przypadku zgłoszenia zamiaru łączenia nie wystarcza zwykła forma pisemna wraz z uzasadnieniem, jaka jest wymagana dla zgłoszenia żądania wszczęcia każdego innego postępowania przez UAM (art. 21 ust. 3 ustawy antymonopolowej). Wniosek dotyczący zgłoszenia zamiaru łączenia powinien odpowiadać szczegółowym warunkom określonym w rozporządzeniu, a w szczególności musi zawierać odpowiedzi na pytania zawarte w kwestionariuszu łączenia, stanowiącego załącznik do rozporządzenia (por.: S. Gronowski „Ustawa antymonopolowa. Komentarz.” Wydawnictwo C.H.BECK W-wa 1996, str. 251).

Urząd Ochrony Konkurencji i Konsumentów - Delegatura w m.st. Warszawie uznał, iż sam fakt zgłoszenia łączenia nie może stanowić uzasadnienia dla

niewykonania obowiązku zgłoszenia zamiaru łączenia w terminie, o którym mowa w art. 11 ust. 1 ww. ustawy. Stąd też Urząd postanowił nałożyć na spółkę Premium Land i Locum Sp. z o.o. karę zgodnie z art. 15a ust. 1 pkt 1 ww. ustawy.

Przepis art. 15a ust. 1 pkt 1 ustawy o przeciwdziałaniu praktykom monopolistycznym i ochronie interesów konsumentów przewiduje możliwość nałożenia na przedsiębiorcę kary pieniężnej do wysokości 1% przychodu za każdy miesiąc niewykonania obowiązku, o którym mowa w art. 11 ww. ustawy. Oznacza to, że stawki kary pieniężnej przewidziane w tym przepisie mają charakter maksymalny, a o jej wysokości decyduje w konkretnym przypadku Urząd Ochrony Konkurencji i Konsumentów, kierując się założeniem, że sankcja ta musi spełniać zarówno funkcję represyjną, jak i prewencyjną (dyscyplinującą), przy czym w zależności od okoliczności sprawy pierwsza lub druga funkcja zostaje uznana za wiodącą.

Taką wykładnię ww. przepisu potwierdza Sąd Najwyższy uznając, iż przewidziana w art. 15a ust. 1 pkt 1 ustawy o przeciwdziałaniu praktykom monopolistycznym i ochronie interesów konsumentów kara pieniężna za niezgłoszenie zamiaru łączenia przedsiębiorców jest karą porządkową, a jej nałożenie ma niewątpliwie charakter uznaniowy, za czym przemawia użyty w powołanym artykule zwrot „może w drodze decyzji nałożyć na przedsiębiorcę karę pieniężną”. *Nałożenie kary pieniężnej przewidzianej w art. 15a ust. 1 pkt. 1 nie jest uzależnione od oceny skutków wpływu łączenia przedsiębiorców na konkurencję. Przepis art. 15a ust. 1 przewiduje wypadki niedopełnienia obowiązków wynikających z ustawy i sam fakt ich niedopełnienia stanowi przesłankę do nałożenia kary pieniężnej. Ewentualny brak negatywnych skutków łączenia może mieć wpływ na wysokość kary pieniężnej* (postanowienie Sądu Najwyższego z dnia 7 lipca 1999r. sygn. akt I CKN 184/99).

Z uzyskanych przez Urząd informacji wynika, iż spółka Premium Land i Locum Sp. z o.o. osiągnęła w 1999 roku przychód w wysokości _____ (co spółki Premium Land i Locum Sp. z o.o. z dnia 21 lutego 2000 roku).

Zgodnie z art. 2 pkt 10 ustawy o przeciwdziałaniu praktykom monopolistycznym i ochronie interesów konsumentów przez przychód rozumie się 1/12 przychodu uzyskanego w roku kalendarzowym poprzedzającym dzień wydania decyzji Urzędu, w rozumieniu przepisów o podatku dochodowym od osób prawnych lub fizycznych. Według tych zasad przychód karanego przedsiębiorcy wyniósł

Wysokość kary, o której mowa w art. 15a ust. 1 pkt 1 ww. ustawy wynosi do 1% przychodu _____ a każdy rozpoczęty miesiąc niewykonania obowiązku zgłoszenia zamiaru łączenia, o którym mowa w art. 11 ustawy o przeciwdziałaniu praktykom monopolistycznym i ochronie interesów konsumentów.

Wobec powyższego maksymalny wymiar kary jaką Urząd Ochrony Konkurencji i Konsumentów mógłby nałożyć na spółkę Premium Land i Locum Sp. z o.o. za czteromiesięczne opóźnienie w zgłoszeniu zamiaru łączenia wynosi 100.359,80 zł. Urząd Ochrony Konkurencji i Konsumentów – Delegatura w m.st. Warszawie nałożył na spółkę Premium Land i Locum Sp. z o.o. karę w wysokości 500 zł (co stanowi 0,5 % maksymalnej wysokości kary).

Urząd, określając wysokość kary na ww. poziomie wziął pod uwagę fakt, iż podstawowy cel uregulowań ustawy o przeciwdziałaniu praktykom monopolistycznym i ochronie interesów konsumentów został osiągnięty, ponieważ przedsiębiorca wprawdzie znacznie po terminie, ale zgłosił ww. łączenie i Urząd dokonał oceny wpływu tego łączenia na rynek. Na wymiar kary miał również fakt, iż spółkę Premium Land i Locum Sp. z o.o. po raz pierwszy nie wywiązała się z wynikającego z art. 11 ustawy o przeciwdziałaniu praktykom monopolistycznym i ochronie interesów konsumentów obowiązku zgłoszenia zamiaru łączenia przedsiębiorców.

Ponadto Urząd, po przeanalizowaniu zgłoszenia spółki Premium Land i Locum Sp. z o.o. nie dostrzegł negatywnych skutków dokonanego łączenia dla stanu konkurencji.

Korzystając z prawa nałożenia kary Urząd Ochrony Konkurencji i Konsumentów - Delegatura w m. st. Warszawie uznał, iż powinna ona mieć charakter prewencyjny i dyscyplinujący przedsiębiorcę.

Biorąc powyższe pod uwagę orzeczono jak w sentencji.

Karę należy wpłacić na konto:
NBP O/O W-wa 10101010-7878-223-1

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

DYREKTOR
Delegatury w m.st. Warszawie
Jarosław Król

Otrzymuje:

**Pan
Jan Zacharewicz**

*Pełnomocnik spółki Premium
Land i Locum Sp. z o.o.*

Biuro Doradztwa Ekonomicznego
i Prawnego Sp. z o.o.
ul. Jaśkowa Dolina 15
80-252 Gdańsk