



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

DDI-1-421/02/910/03/GG

Warszawa, 2004-01-15

D E C Y Z J A Nr DPI – 6/2004

Na podstawie art. 101 ust. 1 pkt 1 w związku z art. 12 ust. 2 pkt 2 oraz art.94 ust.2 pkt 2 i ust. 4 ustawy z dnia 15 grudnia 2000 roku *o ochronie konkurencji i konsumentów* (Dz. U. z 2003 r. Nr 86, poz. 804), Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów nakłada na B&C Beteiligungsmanagement GmbH z siedzibą w Wiedniu (Austria), karę pieniężną w wysokości 4.717 zł (słownie: cztery tysiące siedemset siedemnaście złotych), stanowiącej równowartość 1.000 euro za niewykonanie – w ustawowym terminie – obowiązku zgłoszenia zamiaru koncentracji, polegającej na przejęciu przez ww. przedsiębiorcę kontroli nad spółką Semperit Akiengesellschaft z siedzibą w Wiedniu (Austria).

U Z A S A D N I E N I E

W trakcie prowadzonego postępowania w sprawie koncentracji, polegającej na przejęciu przez B&C Beteiligungsmanagement GmbH z siedzibą w Wiedniu (zwaną dalej B&C GmbH), kontroli nad spółką Semperit Akiengesellschaft z siedzibą w Wiedniu (zwaną dalej Semperit), organ antymonopolowy ustalił, iż w związku z obowiązkowym wezwaniem sprzedaży akcji spółki Semperit, B&C GmbH w dniu 23 czerwca 2003 r. złożyła akcjonariuszom tej spółki ofertę nabycia akcji, w ilości stanowiącej ok. 56,12% kapitału akcyjnego. Powyższa oferta wygasła ostatecznie w dniu w dniu 20 sierpnia 2003 r. W ocenie organu antymonopolowego, ostateczny termin na dokonanie zgłoszenia zamiaru przedmiotowej koncentracji przypadał na dzień 27 sierpnia 2003 r., tj. w ciągu siedmiu dni po zamknięciu oferty. Zgłoszenie zamiaru koncentracji zostało natomiast dokonane przez B&C GmbH (za pośrednictwem pełnomocnika) w dniu 21 października 2003 r.

W związku z powyższym, w dniu 8 grudnia 2003 r. Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, zwany dalej również organem antymonopolowym, wszczął z urzędu postępowanie antymonopolowe w sprawie nałożenia kary pieniężnej za niewykonanie – w ustawowym terminie – obowiązku zgłoszenia zamiaru koncentracji, polegającej na przejęciu przez B&C GmbH kontroli nad spółką Semperit.

W odpowiedzi na zawiadomienie o wszczęciu postępowania, B&C GmbH podniosła następujące argumenty:

- B&C GmbH nie ma w Polsce przedsiębiorców zależnych i żadna z jej spółek portfelowych nie prowadzi działalności na terytorium Polski, a z powodu niedostarczenia przez Semperit w odpowiednim terminie, danych umożliwiających stwierdzenie, czy przedmiotowa koncentracja podlega zgłoszeniu, B&C GmbH nie dysponowała wystarczającą wiedzą, aby samodzielnie ocenić, czy w związku z zamierzona koncentracją powstaje wymóg dokonania zgłoszenia Prezesowi Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów;
- Dokonanie weryfikacji obowiązku zgłoszenia koncentracji w Polsce wymagało czynnego udziału przedsiębiorcy biernego, jednak z uwagi na nieprzewidziane problemy, które wystąpiły po stronie przejmowanej spółki w zakresie zbierania danych, weryfikacja obowiązku zgłoszenia koncentracji stała się możliwa dopiero w październiku 2003 r.

Na podstawie materiału dowodowego zgromadzonego w sprawie, organ antymonopolowy zważył, co następuje:

I. Zgodnie z art. 94 ust. 2 pkt 2 ustawy o *ochronie konkurencji i konsumentów*, w przypadku powstania zamiaru koncentracji – polegającej na przejęciu kontroli nad całym albo częścią jednego lub więcej przedsiębiorców – zgłoszenia tego zamiaru organowi antymonopolowemu dokonuje przedsiębiorca przejmujący kontrolę. Zgłoszenia zamiaru koncentracji, zgodnie z art. 94 ust 4 ww. ustawy, należy dokonać w terminie 7 dni od dnia zawarcia umowy lub dokonania innej czynności, na podstawie której ma nastąpić koncentracja.

Jak wynika z materiału dowodowego zgromadzonego w sprawie, ostateczne zamknięcie oferty złożonej przez B&C GmbH akcjonariuszom Semperit nastąpiło w dniu 20 sierpnia 2003 r. Zgodnie z art. 94 ust 4 ustawy o *ochronie konkurencji i konsumentów*, B&C GmbH winna dokonać przedmiotowego zgłoszenia koncentracji najpóźniej w dniu

27 sierpnia 2003 r. Zgłoszenie zamiaru koncentracji przedsiębiorców zostało dokonane przez B&C GmbH w dniu 21 października 2003 r. Tym samym B&C GmbH dopuściła się blisko 2-miesięcznej zwłoki w dokonaniu zgłoszenia koncentracji organowi antymonopolowemu. Z powyższych względów, naruszenie art. 94 ust. 4 ustawy o *ochronie konkurencji i konsumentów* jest, w ocenie organu antymonopolowego, oczywiste.

II. Organ antymonopolowy nie uznał, aby przyczyny opóźnienia w zgłoszeniu zamiaru koncentracji – wskazane przez B&C GmbH w piśmie z dnia 19 grudnia 2003 r. – stanowiły zwłokę w zgłoszeniu.

Nie można zgodzić się z argumentacją strony, iż opóźnienie zgłoszenia spowodowane zostało potrzebą samodzielnej oceny, czy zamierzona koncentracja podlega obowiązkowi zgłoszenia Prezesowi Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, czyli potrzebom zbadania przesłanek art. 12 i 13 ustawy o *ochronie konkurencji i konsumentów*. Tej wstępnej analizie służy 7-dniowy termin, przewidziany na dokonanie zgłoszenia. Natomiast ostatecznej oceny zgłoszenia, z punktu widzenia prawidłowości zastosowania przepisów ustawy o *ochronie konkurencji i konsumentów*, dokonuje Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, w trakcie prowadzonego postępowania. Oznacza to, iż B&C GmbH powinna była, nawet w przypadku wątpliwości co do podstawy prawnej zgłoszenia, zgłosić zamiar koncentracji w ustawowym terminie, a następnie udzielić, na żądanie organu antymonopolowego, stosownych wyjaśnień w trakcie prowadzonego już postępowania.

III. Zgodnie z art. 101 ust.1 pkt 1 ustawy o *ochronie konkurencji i konsumentów*, w przypadku, gdy obowiązek zgłoszenia zamiaru koncentracji nie zostanie przez przedsiębiorcę spełniony, organ antymonopolowy zobligowany jest do nałożenia na niego – w drodze decyzji – kary w wysokości stanowiącej równowartość od 1.000 do 50.000 euro. Przy ustalaniu wysokości kary organ antymonopolowy uwzględnia w szczególności okres, stopień oraz okoliczności uprzedniego naruszenia przepisów ustawy, zgodnie z art. 104 ww. ustawy.

Organ antymonopolowy zdecydował się ustalić wysokość kary na poziomie 4.717 zł, stanowiącej równowartość 1.000 euro (zgodnie z kursem określonym w art. 115 ustawy o *ochronie konkurencji i konsumentów*). Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów decydując się na taki wymiar kary uwzględnił następujące okoliczności:

a) B&C GmbH – jakkolwiek z uchybieniem ustawowego terminu – zgłosiła zamiar koncentracji sama i dobrowolnie, co wskazuje na okoliczność, iż niedopełnienie

obowiązku zgłoszenia koncentracji nie miało charakteru umyślnego uniknięcia zgłoszenia przedmiotowej koncentracji,

- b) przejęcie przez B&C GmbH kontroli nad spółką Semperit nie stanowiło zagrożenia dla stanu konkurencji na polskim rynku (Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów wydał decyzję wyrażającą zgodę na przedmiotową koncentrację),
- c) zwłoka w dopełnieniu obowiązku zgłoszenia zamiaru koncentracji przez B&C GmbH miała miejsce po raz pierwszy.

Organ antymonopolowy przyjął, iż nakładana kara ma w tym przypadku charakter prewencyjny i dyscyplinujący i z tego względu może być ustalona w minimalnym, ustawowym wymiarze.

Wobec powyższego orzeka się jak w sentencji.

Stosownie do treści art. 78 ust. 1 ustawy o *ochronie konkurencji i konsumentów*, w związku z art. 479²⁸ § 2 k.p.c., od niniejszej decyzji stronie przysługuje odwołanie do Sądu Okręgowego w Warszawie – Sądu Ochrony Konkurencji i Konsumentów – za pośrednictwem Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, w terminie dwóch tygodni od dnia jej doręczenia.

Wyżej wymieniona kwotę kary należy wpłacić na konto UOKiK: NBP O/O Warszawa 51-10101010- 0078782231000000.

*Z upoważnienia
Prezesa Urzędu Ochrony
Konkurencji i Konsumentów*

p.o. Dyrektora
Departamentu Przemysłu i Infrastruktury
Piotr Mück

Otrzymuje:

Pan Krzysztof Kanton
Pełnomocnik: B&C Betelligsmanagement GmbH
„S. Sołtysiński, A. Kawecki & A. Szlęzak
Doradcy Prawni” Sp. k.
ul. Wawelska 15 B
02-034 Warszawa