



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW
DELEGATURA WE WROCŁAWIU**

50-413 Wrocław, ul. Walońska 3-5
tel.(071)344 65 87, (071)34 05 920, fax (071)34 05 922
e-mail: wroclaw@uokik.gov.pl

Wrocław, 24.02.2004 r.

RWR 421-1/04/JB

DECYZJA RWR 10/2004

Na podstawie art. 17 w związku z art. 12 ust. 1 i 2 pkt 2 ustawy z dnia 15 grudnia 2000 r. o ochronie konkurencji i konsumentów (t.j. Dz. U. z 2003 r. Nr 86, poz. 804 ze zm.) oraz stosownie do art. 28 ust. 6 tej ustawy i § 6 rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 19 lutego 2002 r. w sprawie określenia właściwości miejscowej i rzeczowej delegatur Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (Dz. U. nr 18 poz. 172 ze zm.), po przeprowadzeniu postępowania antymonopolowego w sprawie koncentracji wszczętego na wniosek spółki Kingscroft Holdings Limited siedzibą w Halifax w Kanadzie

- w imieniu Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów:

wyraża się zgodę na dokonanie koncentracji polegającej na nabyciu przez Kingscroft Holdings Limited siedzibą w Halifax 81% udziałów spółki Greenbrier Europe B.V. z siedzibą w Amsterdamie (Holandia), co spowoduje przekroczenie 50% głosów na zgromadzeniu wspólników ww. Spółki.

UZASADNIENIE

Do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów Delegatura we Wrocławiu w dniu 21 stycznia 2004 r. wpłynęło od spółki Kingscroft Holdings Limited siedzibą w Halifax, zwanej dalej KHL, zgłoszenie zamiaru koncentracji polegającej na nabyciu 81% udziałów spółki Greenbrier Europe B.V. z siedzibą w Amsterdamie, co spowoduje przekroczenie 50% głosów na zgromadzeniu wspólników ww. Spółki i przejęcie nad nią bezpośredniej kontroli.

Z dokonanej przez Urząd analizy nadesłanego materiału zgłoszeniowego wynika, iż łączny obrót przedsiębiorców uczestniczących w koncentracji w 2003 r., tj. w roku poprzedzającym rok zgłoszenia zamiaru koncentracji, przekroczył 50.000.000 euro. Jednocześnie nie wystąpiła w sprawie żadna okoliczność z katalogu przesłanek wymienionych w art. 13 ww. ustawy, powodująca zwolnienie od konieczności zgłoszenia przedmiotowej koncentracji.

W związku z tym, iż zostały spełnione przesłanki z art. 12 ust. 1 i ust. 2 pkt 2 oraz nie zostały spełnione przesłanki negatywne z art. 13 ww. ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów – zwanej dalej również ustawą antymonopolową - powstał obowiązek zgłoszenia Prezesowi Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów zamiaru ww. koncentracji. Wobec powyższego Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, zwany dalej Prezesem UOKiK lub organem antymonopolowym wszczął postanowieniem postępowanie w sprawie nabycia udziałów spółki Greenbrier Europe B.V. (Greenbrier Europe).

W trakcie postępowania organ antymonopolowy ustalił co następuje:

1. Przyczyny i opis transakcji

- 1.1. Przedmiotowa transakcja ma charakter eksterytorialny, ponieważ dokonuje się pomiędzy Spółkami, z których żadna nie ma siedziby na terenie Polski. Jednak ze względu na fakt, iż jeden z przedsiębiorców uczestniczących w przedmiotowej koncentracji (Greenbrier Europe) posiada w Polsce spółkę zależną (Wagony Świdnica S.A. z siedzibą w Świdnicy), znajdują zastosowanie w niniejszej sprawie przepisy ustawy z dnia 15 grudnia 2000 r. o ochronie konkurencji i konsumentów, co wynika z jej art. 1 ust. 2.

Dowód: karty 2, 3.

- 1.2. Przyczyną zgłoszonej organowi antymonopolowemu transakcji jest zmiana strategii rozwoju spółki The Greenbrier Companies Inc. (USA) posiadającej 100% udziałów w spółce zależnej –Greenbrier U.K. Limited z siedzibą w Londynie (W. Brytania), która z kolei posiada 100% udziałów w Greenbrier Europe. Spółka The Greenbrier Companies Inc. sprzedaje większość udziałów spółki Greenbrier Europe pragnąc skupić swoją działalność na podstawowych dla niej rynkach Ameryki Północnej. Niemniej jednak Greenbrier U.K. Limited zamierza utrzymać mniejszościowy udział (19%) w zbywanym przedsiębiorstwie. Spółka KHL – przejmująca bezpośrednią kontrolę nad spółką Greenbrier Europe nie prowadziła dotychczas żadnej działalności operacyjnej i została utworzona przez osoby fizyczne w celu przejęcia Greenbrier Europe.

Dowód: karty 3, 17.

- 1.3. Przedmiotowa koncentracja polega na przejęciu przez KHL kontroli nad Greenbrier Europe. Kontrolę nad Greenbrier Europe przejmie jeden przedsiębiorca, tj. KHL. W wyniku koncentracji KHL przejmie bezpośrednią kontrolę nad Greenbrier Europe oraz – pośrednio – nad spółką w której Greenbrier Europe posiada 97% udziałów, tj. Wagony Świdnica S.A. Przejęcie kontroli nastąpi przez nabycie przez KHL 179 nowoutworzonych udziałów w Greenbrier Europe, o wartości nominalnej 453,78 euro każdy, stanowiących 81% wszystkich udziałów w kapitale zakładowym Greenbrier Europe i uprawniających do 81% głosów na zgromadzeniu wspólników ww. Spółki. Nabycie zostanie dokonane na podstawie umowy sprzedaży udziałów. W wyniku nabycia KHL będzie posiadał 81% udziałów w Greenbrier Europe, tj. 179 udziałów uprawniających do 81% głosów na zgromadzeniu wspólników ww. Spółki.

Strony rozważają możliwość emisji większej ilości udziałów Greenbrier Europe przeznaczonych do nabycia przez KHL. Jednakże bez względu na ilość wyemitowanych udziałów przeznaczonych do nabycia przez KHL, ilość nabytych udziałów przez KHL w każdym przypadku stanowić będzie 81% łącznej ilości udziałów Greenbrier Europe oraz będzie uprawniać do 81% wszystkich głosów na zgromadzeniu wspólników Greenbrier Europe. Nabycie udziałów Greenbrier Europe nastąpi po spełnieniu warunku zawieszającego do Umowy Sprzedaży Udziałów, tj. po uzyskaniu decyzji Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów wyrażającej zgodę na dokonanie przedmiotowej koncentracji. Zgłaszający (Greenbrier Europe) zamiar przedmiotowej koncentracji podał, iż Strony zamierzają zawrzeć warunkową „Umowę Sprzedaży Udziałów” przed dniem 31 stycznia 2004 roku. KHL nabędzie w wyniku transakcji wyłącznie udziały w kapitale zakładowym Greenbrier Europe. Niemniej jednak, w konsekwencji, KHL przejmie również pośrednio kontrolę nad spółkami: Wagony Świdnica S.A. z siedzibą w Świdnicy oraz Greenbrier Germany GmbH z siedzibą w Siegen (Niemcy).

Dowód: karty 14, 15.

2. Uczestnicy koncentracji

2.1. Kingscroft Holdings Limited (KHL) – aktywny uczestnik koncentracji jest spółką założoną 22 grudnia 2003 r. przez cztery osoby fizyczne (Gerard Regan, James Palmer, Harry Steele i Craig Dobbin) z których każda posiada po 25% akcji spółki KHL. Żaden z akcjonariuszy samodzielnie nie kontroluje KHL. Spółka nie prowadziła dotychczas żadnej działalności operacyjnej. KHL nie posiada również żadnych spółek zależnych.

Dowód: karty 18, 19, 20.

2.2. Greenbrier Europe – pasywny uczestnik koncentracji jest spółką w 100% zależną od spółki Greenbrier U.K. Limited (W. Brytania), w której z kolei 100% udziałów posiada spółka The Greenbrier Companies Inc (USA). Greenbrier Europe jest wiodącym dostawcą kolejowych wagonów towarowych w Europie. Spółka ta posiada dwie spółki zależne : Wagony Świdnica S.A., która zajmuje się produkcją wagonów towarowych przeznaczonych do sprzedaży na rynku europejskim oraz Greenbrier Germany GmbH z siedzibą w Siegen (Niemcy), zajmującą się sprzedażą, marketingiem, wzornictwem, projektowaniem i zarządzaniem projektów. Greenbrier Europe posiada 97% udziałów w Wagonach Świdnica i 100% udziałów w Greenbrier Germany. Spółki : Wagony Świdnica i Greenbrier Germany nie posiadają żadnych spółek zależnych.

Dowód: karty 13, 17, 20.

2.3. The Greenbrier Companies Inc jest przedsiębiorcą dominującym grupy kapitałowej Greenbrier do której należy Greenbrier Europe. Spółka The Greenbrier Companies Inc. jest kontrolowana przez dwie osoby fizyczne: Williama A. Furmana i Alana Jamesa. Greenbrier lub panowie William A. Furman i Alan James pośrednio bądź bezpośrednio kontrolują następujące spółki z siedzibami w Stanach Zjednoczonych, Kanadzie i Meksyku: Gunderson, Inc., Gunderson Leasing, Inc., Gunderson Marine, Inc., Gunderson Rail Services, Inc., Gunderson Specialty Products, LLC, Ohio Castings Company, LLC, Greenbrier Management Services, LLC, Greenbrier Leasing, L.P., Greenbrier Leasing Limited Partner, LLC, Greenbrier Railcar, Inc., Greenbrier Logistics, Inc., Interamerican Logistics, Inc., Superior Transportation Systems, Inc., Tolan O’Neal Transportation & Logistics, Inc., Autostack Corporation, Greenrier – Concarril, LLC, Greenbrier de Mexico, Greenbrier Leasing Limited, Gunderson – Concarill SA de CV, Trenton Works Limited, 3048389 Nova Scotia Limited, James – Furman & Company. (“Amerykańskie Spółki Zależne”). Amerykańskie Spółki Zależne nie posiadają spółek zależnych lub stowarzyszonych działających w Polsce lub Europie. One same także nie prowadzą żadnej działalności na terenie Polski lub Europy.

Dowód: karta 20.

2.4. Udziały Greenbrier Europe w europejskich rynkach sprzedaży wagonów kolejowych są następujące :

- [tajemnica przedsiębiorstwa] w rynku cystern;
- [tajemnica przedsiębiorstwa] w rynku wagonów towarowych zamykanych;
- [tajemnica przedsiębiorstwa] w rynku wagonów przewozu masowego;
- [tajemnica przedsiębiorstwa] w rynku platform;
- [tajemnica przedsiębiorstwa] w rynku platform do kolejowego przewozu pojazdów transportowych.

Udział Spółki KHL na każdym z ww. rynków wynosi 0%.

Greenbrier Europe nie prowadzi działalności w zakresie sprzedaży wagonów na polskim rynku. Należy podkreślić, iż polski przedsiębiorca zależny wobec ww. Spółki, tj. Wagony Świdnica, eksportuje całą swoją produkcję wagonów za granicę. W związku z powyższym Greenbrier Europe, jak również Wagony Świdnica, nie mają żadnego udziału w polskim rynku sprzedaży kolejowych wagonów towarowych (udział w ww. rynku wynosi 0%).

Dowód: karty 2, 27, 28.

Organ antymonopolowy zważył, co następuje :

3. Rynki na które koncentracja wywiera wpływ.

3.1 Zgodnie z art.17 ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów Prezes Urzędu, w drodze decyzji, wydaje zgodę na dokonanie koncentracji, w wyniku której nie powstanie lub nie umocni się pozycja dominująca na rynku i wskutek czego konkurencja na rynku nie zostanie ograniczona. Dla oceny pozycji łączących się przedsiębiorców oraz wpływu dokonywanej koncentracji na konkurencję należy zdefiniować rynek właściwy dla dokonywanego łączenia. Zgodnie z art. 4 pkt 8 ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów przez pojęcie rynku właściwego rozumie się rynek towarów, które ze względu na 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. Na rynek właściwy składa się rynek produktowy oraz rynek geograficzny.

3.2 Dla działalności Greenbrier Europe rynkiem produktowym jest rynek sprzedaży kolejowych wagonów towarowych. Rynek ten można podzielić na kilka węższych rynków (subrynków) obejmujących poszczególne typy wagonów towarowych, tj. cysterny, wagony towarowe zamykane, wagony do przewozu masowego, platformy oraz platformy płaskie do przewozu pojazdów transportowych. Z uwagi na to, iż Greenbrier Europe prowadzi działalność na terytorium całej Europy oraz uwzględniając orzeczenia Komisji Europejskiej (np. Decyzja 97/25/EC z dnia 18 października 1995 r. w sprawie ABB/Daimler Benz, Dziennik Urzędowy L 11/1997) należy stwierdzić, iż rynkiem geograficznym w sektorze przemysłu kolejowego – w tym również wagonów towarowych- jest rynek europejski. W tym miejscu należy zaakcentować, iż KHL nie prowadziła dotychczas żadnej działalności w związku z tym nie można mówić o rynkach, na których działa (udział w rynku spółki KHL wynosi 0%) . Tak więc, dla rozpatrywanej koncentracji nie istnieją wspólne rynki właściwe, w związku z czym planowana koncentracja nie spowoduje żadnych zmian w poziomie konkurencji. Nastąpi jedynie zmiana właściciela spółki Greenbrier Europe – tzw. koncentracja własnościowa.

3.3 W przedmiotowej sprawie nie ma rynków, na które koncentracja wywiera wpływ w układzie horyzontalnym, jak również w układzie wertykalnym. Jedyne rynki na który koncentracja wywrze wpływ w układzie konglomeratowym, jest europejski rynek wagonów towarowych zamykanych, na którym Greenbrier Europe osiągnął udział w wysokości [tajemnica przedsiębiorstwa]. Ponieważ KHL nie działa na tak zdefiniowanym rynku (nie prowadzi żadnej działalności), udział Greenbrier Europe w nim nie zwiększy

się, a tym samym planowana koncentracja nie spowoduje żadnego ograniczenia konkurencji na tym rynku.

4. Ocena skutków koncentracji

4.1 Mając na względzie przepis art. 1 ust. 2 ustawy antymonopolowej stanowiący, iż ww. ustawa reguluje zasady przeciwdziałania antykonkurencyjnym koncentracjom, jeżeli mogą one wywołać skutki na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej, organ antymonopolowy uznał za zasadne ocenić wpływ niniejszej koncentracji na rynek polski.

4.2 Z uwagi na to, iż żaden z uczestników koncentracji nie prowadzi działalności na rynku polskim (nawet Wagony Świdnica S.A. - spółka zależna od Greenbrier Europe nie sprzedaje swoich wyrobów na terenie Polski), udział uczestników zgłoszonej organowi antymonopolowemu koncentracji w rynku polskim wynosi 0%. Z uwagi na powyższe, przedmiotowa koncentracja nie przełoży się w na wzrost siły rynkowej jej uczestników, która w konsekwencji mogłaby mieć wpływ na warunki konkurencji panujące na rynku polskim. Zatem w ocenie Prezesa UOKiK, rozpatrywana koncentracja nie doprowadzi do negatywnych skutków rynkowych w zakresie konkurencji na które wskazuje art. 19 ust 1 ww. ustawy.

W związku z powyższym Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów nie ma zastrzeżeń co do zamiaru koncentracji polegającej na nabyciu przez Kingscroft Holdings Limited siedzibą w Halifax (Kanada) 81% udziałów spółki Greenbrier Europe B.V. z siedzibą w Amsterdamie (Holandia), co spowoduje przekroczenie 50% głosów na zgromadzeniu wspólników ww. Spółki. i wyraża na przedmiotową koncentrację zgodę.

Wobec powyższego orzeczono jak w sentencji.

Stosownie do art. 78 ust. 1 ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów w związku z art. 479²⁸ § 2 Kpc - od niniejszej decyzji przysługuje odwołanie do Sądu Okręgowego w Warszawie - Sądu Ochrony Konkurencji i Konsumentów w terminie dwutygodniowym od dnia jej doręczenia za pośrednictwem Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów - Delegatura UOKiK we Wrocławiu.

Z up. Prezesa UOKiK
Dyrektor Delegatury UOKiK we Wrocławiu
Zbigniew Jurczyk

Otrzymuje :

Pani Małgorzata Surdek
Pełnomocnik Kingscroft Holdings Limited
CMS Cameron McKenna Paweł Dębowski
Spółka Komandytowa
ul. Emilii Plater 53
00-113 Warszawa