



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

DOK1-421-26/04/HS

Warszawa, dn. 26 lipca 2004 r.

DECYZJA Nr DOK - 69/2004

Na podstawie art. 17 w związku z art. 12 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 wszczętego na wniosek Hydrobudowy-6 S.A. z siedzibą w Warszawie, Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów wyraża zgodę na dokonanie koncentracji, polegającej na przejęciu przez Hydrobudowę-6 S.A. kontroli nad Warszawskim Przedsiębiorstwem Robót Drogowych S.A. z siedzibą w Warszawie.

UZASADNIENIE

W dniu 13 maja 2004 r. do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów wpłynęło zgłoszenie zamiaru koncentracji, polegającej na przejęciu przez Hydrobudowę-6 S.A. z siedzibą w Warszawie, zwaną dalej H-6 S.A., kontroli nad Warszawskim Przedsiębiorstwem Robót Drogowych S.A. z siedzibą w Warszawie, zwanym dalej WPRD S.A. W związku z tym, iż:

- spełnione zostały niezbędne przesłanki uzasadniające zgłoszenie koncentracji, bowiem łączny obrót przedsiębiorców uczestniczących w koncentracji w roku obrotowym poprzedzającym rok zgłoszenia przekroczył 50 mln euro, tj. kwotę 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,
 - przejęcie kontroli nad innym przedsiębiorcą jest jednym ze sposobów koncentracji określonym w art. 12 ust. 2 pkt 2 ustawy,
 - w przedmiotowej sprawie nie występuje żadna okoliczność z katalogu przesłanek egzoneracyjnych, wymienionych w art. 13 ustawy, powodująca odstąpienie od obowiązku zgłoszenia koncentracji,
- Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, zwany dalej organem antymonopolowym, wszczął postępowanie w niniejszej sprawie, o czym powiadomił stronę w piśmie z dnia 21 maja 2004 r.

W trakcie postępowania organ antymonopolowy ustalił, co następuje.

Przyczyny i opis transakcji.

Planowana transakcja będzie polegała na nabyciu przez H-6 S.A. akcji WPRD S.A. uprawniających do wykonywania co najmniej ***[informacja stanowiąca tajemnicę przedsiębiorstwa]*** głosów na Walnym Zgromadzeniu WPRD S.A. H-6. S.A. należąca do Grupy Bilfinger Berger jest kontrolowana przez niemiecką spółkę giełdową

Bilfinger Berger AG. W wyniku planowanej koncentracji działalność w Polsce Grupy Bilfinger Berger zostanie rozszerzona *[informacja stanowiąca tajemnicę przedsiębiorstwa]*.

Uczestnicy koncentracji.

I. H-6 S.A., aktywny uczestnik niniejszej koncentracji, jest kontrolowana przez spółkę giełdową Bilfinger Berger AG z siedzibą w Mannheim, która posiada *[informacja stanowiąca tajemnicę przedsiębiorstwa]* akcji (głosów) na Walnym Zgromadzeniu H-6 S.A. Akcjonariat Bilfinger Berger AG stanowią: *[informacja stanowiąca tajemnicę przedsiębiorstwa]*.

H-6 S.A. wykonuje roboty inżynieryjno-budowlane, polegające na: wznoszeniu budynków (mieszkalnych, użytkowych, przemysłowych) mostów, wiaduktów, estakad, tuneli i przejść podziemnych. Ponadto spółka wykonuje również rurociągi rozdzielcze wodne, obiekty do uzdatniania i oczyszczania wody oraz przeciwpożarowych systemy zraszające. H-6 S.A. nie prowadzi natomiast działalności w zakresie budowy oraz remontów dróg i ulic. Udział H-6 w krajowym rynku robót ogólnobudowlanych wynosi *[informacja stanowiąca tajemnicę przedsiębiorstwa]*.

Grupa Bilfinger Berger, do której należy H-6 S.A., jest jedną z wiodących grup budowlanych w Niemczech, prowadzącą działalność na całym świecie (na rzecz zleceńodawców publicznych i prywatnych). Zakres działalności Grupy obejmuje: budownictwo mieszkaniowe i użytkowe (kompleksowe wykonywanie wszelkiego rodzaju obiektów budowlanych o charakterze kubaturowym, łącznie z prowadzeniem prac wykończeniowych w takich obiektach); budownictwo obiektów o charakterze infrastrukturalnym, w tym dróg, tuneli, wiaduktów, lotnisk, parkingów; budownictwo obiektów związanych z ochroną środowiska (np. oczyszczalnie ścieków, składowiska odpadów), wytwarzanie, instalację i serwisowanie wszelkiego rodzaju instalacji przemysłowych działających w obiegach zamkniętych; wytwarzanie, montaż, konserwację i bieżące serwisowanie maszyn i urządzeń dla wszelkich gałęzi przemysłu (zwłaszcza budowlanego, wydobywczego, papierniczego, spożywczego), pozyskiwanie i przetwarzanie surowców naturalnych na potrzeby podmiotów należących do Grupy; zarządzanie nieruchomościami ich eksploatacja oraz usługi serwisowe dla przemysłu i budownictwa lądowego (np. zabezpieczenia przed hałasem).

Grupa Bilfinger Berger wykonuje roboty budowlano-remontowe dróg i ulic *[informacja stanowiąca tajemnicę przedsiębiorstwa]*. Grupa Bilfinger Berger nie wytwarza mieszanek bitumicznych wykorzystywanych do budowy dróg i mostów.

Grupa Bilfinger Berger posiada w Polsce spółki zależne *[informacja stanowiąca tajemnicę przedsiębiorstwa]*.

II WPRD S.A., pasywny uczestnik rozpatrywanej koncentracji, jest spółką, której wszystkie akcje należą do *[informacja stanowiąca tajemnicę przedsiębiorstwa]* Działalność WPRD SA polega na:

- wykonywaniu prac budowlano-remontowych dróg i ulic,
- produkcji mieszanek bitumicznych, które wykorzystywane są głównie na potrzeby realizowanych inwestycji drogowych.

Zawieranie przez WPRD S.A umów dotyczących budowy nowych dróg, ulic oraz remontu dróg i ulic już istniejących, wiąże się z koniecznością przestrzegania

procedury przetargowej wynikającej z ustawy o zamówieniach publicznych. W realizacji ww. robót istotne znaczenie ma nie tylko ich cena, ale również czas wykonania oraz wiarygodność zleceniobiorcy. Udział WPRD S.A. w krajowym rynku budowy oraz remontu dróg i ulic kształtował się w latach 2002-2003 na poziomie *[informacje stanowiące tajemnicę przedsiębiorstwa]*.

Jedynie niewielka ich część jest przedmiotem sprzedaży. Udział WPRD S.A. w polskim rynku mieszanek bitumicznych wyniosła *[informacje stanowiące tajemnicę przedsiębiorstwa]*.

W przypadku udziału w większych inwestycjach, w których bierze udział wielu wykonawców i podwykonawców, przedsiębiorcy współpracujący ze sobą w ramach realizowanej inwestycji sprzedają sobie nawzajem materiały niezbędne do wykonywania prac budowy/remontu dróg i ulic. Dotyczy to zwłaszcza takich materiałów jak mieszanki bitumiczne, których produkcja na potrzeby inwestycji przez każdego z wykonawców i podwykonawców z osobna byłaby nieopłacalna. W latach 2002-2003 sprzedaż mieszanek bitumicznych przez WPRD S.A. wyniosła odpowiednio *[informacja stanowiąca tajemnicę przedsiębiorstwa]*. W tym okresie całkowita produkcja mieszanek bitumicznych na terenie Polski wyniosła *[informacja stanowiąca tajemnicę przedsiębiorstwa]*. Oznacza to, że udział WPRD S.A. w sprzedaży mieszanek bitumicznych na terytorium Polski nie przekroczył w ww. latach udziału *[informacja stanowiąca tajemnicę przedsiębiorstwa]*. Należy zwrócić jednakże uwagę na fakt, iż odbiorcami mieszanek bitumicznych mogą być jedynie ci przedsiębiorcy, którzy prowadzą działalność w bliskiej odległości od WPRD S.A., bowiem maksymalny czas transportu tego wyrobu wynosi 2 godziny. W ostatnich latach takimi odbiorcami byli m.in. *[informacja stanowiąca tajemnicę przedsiębiorstwa]*.

Rynek zarówno budowy nowych dróg i ulic oraz rynek remontu już istniejących szlaków komunikacyjnych jest uzależniony od zamówień dokonywanych przez podmioty publiczne. W Polsce do największych zleciennodawców ww. robót (według wartości zamawianych prac) należą *[informacja stanowiąca tajemnicę przedsiębiorstwa]*. Wraz z wejściem Polski do Unii Europejskiej, Polska stała się stroną Government Procurement Agreement (GPA) dotyczącego zamówień publicznych Światowej Organizacji Handlu. Zgodnie z tym porozumieniem, po przekroczeniu progu 23.590.623 PLN zamówienie na roboty budowlane poddane jest regułom GPA, co oznacza, że ogłoszenie o takim przetargu należy przekazać do Urzędu Oficjalnych Publikacji Wspólnot Europejskich. W przetargu takim mogą brać udział na równych zasadach przedsiębiorcy z Unii Europejskiej jak i spoza niej.

Dostawcami WPRD S.A. są m.in. *[informacja stanowiąca tajemnicę przedsiębiorstwa]*.

Organ antymonopolowy zważył, co następuje:

Rynki, na które koncentracja wywiera wpływ.

W myśl art. 4 pkt 8 ustawy, 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 ich 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 zasadniczo dwa elementy: towar (rynek produktowy) i terytorium (rynek geograficzny).

Mając na uwadze powyższą definicję oraz kryteria wyznaczania rynków właściwych, na które koncentracja ma wpływ, zawarte w rozporządzeniu Rady Ministrów z dnia 3 kwietnia 2002 r. w sprawie zgłoszenia zamiaru koncentracji przedsiębiorców (Dz. U. Nr 37, poz. 334), organ antymonopolowy uznał, iż:

A) W przedmiotowej sprawie nie ma rynków właściwych, na które koncentracja wywiera wpływ w **układzie horyzontalnym**. Bezpośredni przedsiębiorcy uczestniczący w koncentracji prowadzą działalność na różnych rynkach produktowych. H-6 działa na rynku robót ogólnobudowlanych. WPRD S.A. wykonuje natomiast wyłącznie roboty budowy nowych dróg i ulic oraz prace remontowo-konserwacyjne dróg i ulic już istniejących, a także wytarza w niewielkim zakresie mieszanki bitumiczne. Należy jednocześnie wskazać, iż Grupa Bilfinger Berger, do której należy H-6 S.A., wykonuje w Europie roboty budowlano-remontowe dróg i ulic. Działalność ta prowadzona jest **[informacja stanowiąca tajemnicę przedsiębiorstwa]**. W ocenie organu, bez względu jednak na to czy rynek w aspekcie geograficznym dla ww. robót zdefiniowany zostanie jako rynek krajowy, czy też jako rynek szerszy (europejski), to i tak niniejsza koncentracja nie będzie wywierać wpływu na rynek w układzie horyzontalnym. W przypadku określenia rynku jako krajowego, brak byłoby bowiem rynków wspólnych dla uczestników koncentracji. Natomiast, gdyby przyjąć, iż jest to rynek szerszy niż krajowy, udział uczestników koncentracji, **[informacja stanowiąca tajemnicę przedsiębiorstwa]**, sprawia, że koncentracja także nie wywrze wpływu na rynek w układzie horyzontalnym.

B) Przedmiotowa koncentracja nie wywrze wpływu na żaden rynek właściwy w **układzie wertykalnym**, bowiem przedsiębiorcy należący do grup kapitałowych uczestniczących w koncentracji nie prowadzą działalności na rynkach będących rynkami poprzedniego, bądź następnego szczebla obrotu,

C) Niniejsza koncentracja nie wywrze wpływu na rynek w **układzie konglomeratowym**, ponieważ uczestnicy koncentracji nie posiadają udziałów większych niż 40% w jakimkolwiek rynku właściwym.

Przepis art. 17 ustawy stanowi, iż Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, w drodze decyzji, wydaje zgodę na dokonanie koncentracji, w wyniku której konkurencja na rynku nie zostanie istotnie ograniczona, w szczególności poprzez powstanie lub umocnienie pozycji dominującej na rynku.

Analiza skutków niniejszej koncentracji nie wykazała zagrożeń dla rynku płynących z przejścia przez H-6 SA kontroli nad WPRD S.A. Organ antymonopolowy uznając za zasadne wyrażenie zgody na dokonanie przedmiotowej koncentracji, wziął pod uwagę w szczególności następujące przesłanki:

- brak jest rynków właściwych, na które koncentracja wywierałaby wpływ w układzie wertykalnym, horyzontalnym, czy konglomeratowym;

- niniejsza koncentracja powodując zmianę właściciela WPRD S.A., nie przełoży się na wzrost jego siły rynkowej ani nie wpłynie na krajowe warunki konkurencji istniejące na rynku budowy i remontów dróg i ulic oraz produkcji i sprzedaży mieszanek bitumicznych.

Reasumując, należy stwierdzić, iż planowana koncentracja spełnia przesłanki określone w art. 17 ustawy *o ochronie konkurencji i konsumentów*.

Wobec powyższego orzeczono jak w sentencji.

Stosownie do treści art. 78 ust. 1 ustawy w związku z art. 479²⁸ 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.

Z upoważnienia
Prezesa Urzędu Ochrony
Konkurencji i Konsumentów
p.o. ZASTĘPCY DYREKTORA
Departamentu Ochrony Konkurencji
Marcin Kolasiński

Otrzymują:

Pan Jarosław Sroczyński

Pan Krzysztof Kanton

Pełnomocncy:

Robert Bosch Verpakkigsmachines B.V.

z siedzibą w Weert (Holandia)

„Sołtysiński, A. Kawecki & A. Szlęzak

Doradcy Prawni Sp.k.

ul. Wawelska 15 B

02-034 Warszawa