



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

DOK-1/421/1/04/129/HS

Warszawa, dn. 14 kwietnia 2004 r.

D E C Y Z J A Nr DOK - 25/2004

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 Messer Industrie GmbH z siedzibą w Königstein (Niemcy), Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów **wyraża zgodę** na dokonanie koncentracji, polegającej na przejęciu przez Messer Industrie GmbH pośredniej kontroli nad Spółką Messer Polska Sp. z o.o. z siedzibą w Chorzowie.

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

W dniu 30 stycznia 2004 r. do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów wpłynęło zgłoszenie zamiaru koncentracji, polegającej na przejęciu przez Messer Industrie GmbH z siedzibą w Königstein pośredniej kontroli nad Spółką Messer Polska Sp. z o.o. z siedzibą w Chorzowie (zwaną dalej Messer Polska).

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 antymonopolową,
- 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 (zawiadomienie o wszczęciu postępowania zostało wysłane w dniu 11 lutego 2004 r.).

Z informacji zawartych w zgłoszeniu wynika, że transakcja została zgłoszona bez naruszenia terminu, o którym mowa w art. 94 ust. 4 ustawy. Projekt porozumienia w sprawie sprzedaży udziałów spółek Messer Griesheim Gropup GmbH & Co. KgaA, nosi datę 29 stycznia 2004 r. Zgłoszenie zamiaru koncentracji zostało przesłane do UOKiK w dniu 30 stycznia 2004 roku, a więc w okresie przewidzianym w ustawie.

W trakcie postępowania organ antymonopolowy ustalił, co następuje.

Przyczyny i opis transakcji.

Messer Industrie GmbH, będący aktywnym uczestnikiem niniejszej koncentracji, posiada w chwili obecnej 32,1 % udziałów w Messer Griesheim Group GmbH & Co. KgaA. Nabywając od pozostałych udziałowców, tj. funduszy stowarzyszonych z funduszem Goldman Sachs International (zwanymi dalej GS) i Allianz Capital Partners GmbH (zwanym dalej ACP), kolejne 67,6 % udziałów w Messer Griesheim Group GmbH & Co. KgaA, Messer Industrie GmbH przejmie kontrolę nad tą Spółką. Łącznie bowiem dysponować będzie 97,7% udziałów. W wyniku tej transakcji, Messer Industrie GmbH przejmie również pośrednią kontrolę nad Messer Polska..

Główną przyczyną przeprowadzenia niniejszej transakcji ze strony Messer Industrie GmbH (kontrolowanej w całości przez rodzinę Messer), są względy ekonomiczne, w szczególności prognozy rozwoju działalności na terenie Europy i Azji.

Uczestnicy koncentracji

I. Messer Industrie GmbH, będąca aktywnym uczestnikiem niniejszej transakcji, jest jedynie spółką zarządzającą (holdingową) należącą do członków rodziny Messer, która posiada 32,1 % udziałów w Messer Griesheim Group GmbH & Co. KgaA. Spółki należące do struktury Messer Industrie GmbH nie prowadzą działalności na rynku gazów przemysłowych oraz chemikaliów organicznych i nieorganicznych. Udziały, którymi dysponuje Messer Industrie GmbH w Messer Griesheim Group GmbH & Co. KgaA., nie dają jej jednak możliwości sprawowania kontroli nad tą spółką. W związku z tym, nie można również uznać, aby ten ostatni podmiot wchodził w skład grupy kapitałowej Messer Industrie GmbH.

II. Messer Polska jest spółką prowadzącą działalność w zakresie sprzedaży gazów specjalnych, ciekłego argonu, ciekłego dwutlenku węgla produkcji własnej (66%) oraz wytwarzane w Grupie Messer (34%) - przywożonych do Polski bez ograniczeń w postaci cła, czy kontyngentów. Udział Messer Polska w krajowym rynku skroplonego dwutlenku węgla wynosi *[informacja stanowiąca tajemnicę przedsiębiorstwa]*, skroplonego argonu *[informacja stanowiąca tajemnicę przedsiębiorstwa]*, gazów specjalnych *[informacja stanowiąca tajemnicę przedsiębiorstwa]*. Messer Polska sprzedaje wymienione niżej produkty, o następującym zastosowaniu:

- ciekły argon - znajduje zastosowanie w przemyśle metalowym (gazy osłonowe w spawaniu, przedmuchiwanie metali), w hutnictwie stali i aluminium, elektronice, przemyśle oświetleniowym, do produkcji okien izolowanych (bariera termoizolacyjna). Głównymi krajowymi odbiorcami ww. gazu są: m.in. Famak S.A, Mostostal Zabrze Zakład Produkcji Konstrukcji Stalowych i Urządzeń Przemysłowych Sp. z o.o., Alstom Konstal S.A., FAMET S.A., Zabrzeńskie Zakłady Mechaniczne S.A,
- ciekły dwutlenek węgla - ma zastosowanie w: przemyśle spożywczym (nasywanie napojów, mrożenie, pakowanie), oczyszczaniu wody i ścieków, obróbce metali (gaz osłonowy w spawaniu), gaszeniu pożarów, uprawie roślin w szklarniach. Głównymi odbiorcami są: Hoop S.A., Coca-Cola Poland, BOC

- Sp. z o.o., Pepsi-Cola GB Poland Sp. z o.o., Philip Morris Polska S.A., Browar Dojlidy Sp. z o.o., Carlsberg Okocim S.A., Browar Łomża Sp. z o.o.,
- elektroniczne gazy specjalne - są stosowane przede wszystkim w przemyśle elektronicznym do wytwarzania półprzewodników. Mają także zastosowanie w analityce, kontroli, technice świetlnej i laserowej, obróbce tworzyw sztucznych (fluorowanie powierzchni). Głównymi odbiorcami są: Inergy Automotive Systems Poland Sp. z o.o., Samodzielny Publiczny Szpital Kliniczny nr 1 i nr 2 w Szczecinie, ZOZ Głogów, Instytut „Pomnik Centrum Zdrowia Dziecka”, Orlen Laboratorium Sp. z o.o., Uniwersytet Wrocławski – Wydział Chemii.

Messer Polska jest podmiotem pośrednio zależnym od Messer Griesheim Group GmbH & Co. KGaA. Spółki z ww. Grupy Messner produkują: gazy techniczne: tlen, azot, argon, wodór, tlenek węgla, dwutlenek węgla, acetylen, hel, elektroniczne gazy specjalne, chemikalia nieorganiczne podstawowe, chemikalia organiczne.

Dostawy gazu realizowane są przy zastosowaniu trzech metod dostaw w zależności od ilości zamówionej przez klienta. Są to dostawy: tonażowa, w postaci skroplonej oraz w butlach. Według podziału wynikającego z zastosowania jednej z ww. metod, każdy z tych gazów stanowi odrębny produkt będący przedmiotem obrotu. Na żadnym z ww. rynków, na których Grupa Messner prowadzi działalność, jej udział nie przekracza poziomu *[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) Przedmiotowa nie wywrze wpływu na rynek *w układzie horyzontalnym*, brak jest bowiem rynków wspólnych dla podmiotów biorących udział w niej tej udział oraz grup kapitałowych, do których należą.
- b) Niniejsza koncentracja nie wywrze także 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) Rozpatrywana koncentracja nie wywrze także wpływu na żaden rynek *w układzie konglomeratowym*, gdyż zarówno bezpośredni uczestnicy koncentracji, jak i ich grupy kapitałowe, nie posiadają udziałów większych niż 40% w jakimkolwiek rynku właściwym.

Przepis art. 17 ustawy stanowi, iż Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów wydaje zgodę na dokonanie koncentracji, w wyniku której nie powstanie lub nie umocni się pozycja dominująca na rynku i wskutek tego konkurencja na rynku nie zostanie istotnie ograniczona.

Analiza skutków niniejszej koncentracji nie wykazała zagrożeń dla rynku płynących z przejścia przez Messer Industrie GmbH pośredniej kontroli nad Messer Poland. 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 horyzontalnym, wertykalnym czy konglomeratowym;
- niniejsza koncentracja spowoduje jedynie zmianę właściciela Messer Poland, nie powinna natomiast przelożyć się na wzrost jego siły rynkowej. Spółka ta będzie działała bowiem w dalszym ciągu w takim samym otoczeniu rynkowym i w ramach tej samej grupy kapitałowej, jak dotychczas. Inny będzie jedynie podmiot kontrolujący grupę.

Reasumując, należy stwierdzić, iż planowana koncentracja spełnia przesłanki określone w art. 17 ustawy *o ochronie konkurencji i konsumentów*. W jej wyniku nie dojdzie do osiągnięcia lub umocnienia pozycji dominującej na żadnym z rynków produktowych, na których są obecni w Polsce uczestnicy koncentracji. Wskutek planowanej koncentracji nie dojdzie również do istotnego ograniczenia konkurencji.

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

Otrzymuje:
Pani Marta Sendrowicz
Pełnomocnik: Messer Industrie GmbH
z siedzibą w Königstein
Baker & Mc Kenzie
Gruszczyński i Wspólnicy
Kancelaria Prawna Sp. k.
00-609 Warszawa
ul. Armii Ludowej 26