



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

Warszawa, dnia 22 września 2005 r.

DOK3-421-31/05/MK

Decyzja Nr DOK- 112/2005

Na podstawie art. 17 w związku z art. 12 ust. 1 i ust. 2 pkt 2 ustawy z dnia 15 grudnia 2000 r. o ochronie konkurencji i konsumentów (tekst jedn. Dz. U. z 2003 r. nr 86, poz. 804 z późn. zm.), Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, po przeprowadzeniu postępowania antymonopolowego z wniosku FM Logistic S.A. z siedzibą w Phalsbourg, Francja, **wydaje zgodę** na dokonanie koncentracji, polegającej na przejęciu przez FM Logistic S.A. z siedzibą w Phalsbourg, Francja, kontroli nad Premium Logistics Services S.A.S. z siedzibą w La Verpillière, Francja.

Uzasadnienie

W dniu 26 lipca 2005 r. wpłynęło do Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (zwanego dalej „Prezesem Urzędu” lub „organem antymonopolowym”), zgłoszenie zamiaru koncentracji przedsiębiorców, polegającej na przejęciu przez FM Logistic S.A. z siedzibą w Phalsbourg, Francja (dalej zwaną „FM Logistic”) kontroli nad Premium Logistics Services S.A.S. z siedzibą w La Verpillière, Francja (dalej zwaną „PLS”), poprzez nabycie [tajemnica przedsiębiorstwa] % akcji tej Spółki.

W związku z tym, iż spełnione zostały niezbędne przesłanki uzasadniające obowiązek zgłoszenia zamiaru koncentracji, tj.:

- łączny obrót przedsiębiorców uczestniczących w koncentracji w roku obrotowym poprzedzającym rok zgłoszenia przekraczał wartość określoną w art. 12 ust. 1 ustawy z dnia 15 grudnia 2000 r. o ochronie konkurencji i konsumentów (tekst jedn. Dz. U.

z 2003 r. Nr 86, poz. 804 z późn. zm.), (dalej zwaną „ustawą o ochronie konkurencji”), tj. równowartość 50 mln euro,

- przejęcie kontroli nad spółką, poprzez nabycie udziałów tej spółki, jest jednym ze sposobów koncentracji określonym w art. 12 ust. 2 pkt 2 ustawy o ochronie konkurencji,
- nie występuje w tej sprawie żadna okoliczność z katalogu przesłanek wymienionych w art. 13 ustawy o ochronie konkurencji, wyłączająca obowiązek zgłoszenia zamiaru koncentracji,

Prezes Urzędu wszczął postępowanie antymonopolowe w niniejszej sprawie, o czym, zgodnie z art. 61 § 4 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (tekst jedn. Dz. U. z 2000 r., Nr 98, poz. 1071 z późn. zm.), zawiadomił stronę pismem z dnia 9 sierpnia 2005 r.

W trakcie postępowania organ antymonopolowy ustalił, co następuje:

Uczestnicy koncentracji

FM Logistic (aktywny uczestnik koncentracji) jest spółką akcyjną prawa francuskiego należąca do grupy kapitałowej FM Holding, na czele której stoi FM Holding z siedzibą w Phalsbourg, Francja. FM Logistic zajmuje się działalnością holdingową dla spółek prowadzących działalność w zakresie usług transportowo-spedycyjno-logistycznych (określanych dalej jako „usługi T-S-L”), jak również prowadzi działalność w tym zakresie na terytorium Francji.

W Polsce Grupa FM Holding jest obecna za pośrednictwem następujących spółek zależnych:

1. FM Polska Sp. z o.o. z siedzibą w Mszczonowie,
2. FM Mazovia Sp. z o.o. z siedzibą w Mszczonowie,
3. FM Silesia Sp. z o.o. z siedzibą w Mszczonowie,
4. FM Jarosty Sp. z o.o. z siedzibą w Mszczonowie,

prowadzących działalność w zakresie usług T-S-L na rzecz klientów z sektora spożywczego oraz dystrybucji detalicznej przy wykorzystaniu własnego taboru,

5. S.E.E.V. Sp. z o.o. z siedzibą w Mszczonowie,

6. S.E.E.C.P. Sp. z o.o. z siedzibą w Mszczonowie,

których przedmiotem działalności jest świadczenie usług związanych z obsługą nieruchomości oraz inwestycje związane z budową magazynów w celu ich wynajmowania na potrzeby centrów logistycznych obsługujących terytorium całej Polski oraz

7. S.E.E.K. Sp. z o.o. z siedzibą w Mszczonowie,

8. S.E.M.O. Sp. z o.o. z siedzibą w Mszczonowie,

nie prowadzących działalności operacyjnej.

Jak wynika z przedstawionych w zgłoszeniu informacji, udział spółek Grupy FM Holding w rynku usług T-S-L w Polsce w 2004 r. wyniósł około [tajemnica przedsiębiorstwa] %.

PLS (pasywny uczestnik koncentracji) jest spółką akcyjną uproszczoną prawa francuskiego, należąca do grupy kapitałowej, na czele której stoi Premium Logistics Group S.A. z siedzibą w La Verpillière, Francja, nad którą kontrolę - za pośrednictwem spółek holdingowych - sprawuje Pan Michel Giraud (rodzina Giraud), posiadający [tajemnica przedsiębiorstwa] % kapitału Spółki. Spółka Premium Logistics Group S.A. posiada [tajemnica przedsiębiorstwa] % kapitału PLS, która zajmuje się działalnością holdingową dla spółek prowadzących działalność w zakresie usług T-S-L.

W Polsce PLS jest obecna za pośrednictwem swojej spółki zależnej Premium Logistics Polska Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie (dalej jako „Premium Logistics Polska”). Spółka ta prowadzi działalność w zakresie usług T-S-L dla sektora motoryzacyjnego (działalność logistyczna na rzecz spółki Michelin) z wykorzystaniem zewnętrznych przewoźników oraz w zakresie produkcji próbek kosmetyków przeznaczonych na potrzeby kampanii promocyjnych.

Ponadto, jak wynika z informacji przedstawionych w zgłoszeniu zamiaru niniejszej koncentracji, rodzina Giraud posiada w Polsce dwie spółki zależne, a mianowicie:

1. Giraud Inwestycje Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie i

2. Giraud International Pologne Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie

prowadzące działalność m.in. w zakresie: wynajmu samochodów ciężarowych i pozostałych środków transportu lądowego, magazynowania i przechowywania towarów, transportu drogowego pojazdami wyspecjalizowanymi i uniwersalnymi oraz w zakresie sprzedaży hurtowej i detalicznej pojazdów mechanicznych.

Jak wynika z przedstawionych w zgłoszeniu informacji, udział Premium Logistics Polska w rynku usług T-S-L w Polsce w 2004 r. wyniósł około [tajemnica przedsiębiorstwa] %.

Przyczyny i zakres koncentracji

Opiniowana koncentracja ma charakter eksterytorialny ze skutkami w Polsce z uwagi na fakt, że obaj jej uczestnicy posiadają spółki zależne prowadzące działalność w Polsce.

Podstawą dokonanego przez FM Logistic zgłoszenia zamiaru koncentracji jest podpisana w dniu 6 lipca 2005 r. umowa nabycia akcji zawarta pomiędzy FM Logistic oraz Premium Logistics Group S.A. W wyniku planowanej transakcji FM Logistic przejmie kontrolę nad PLS poprzez nabycie [tajemnica przedsiębiorstwa] % akcji tej Spółki, należących dotychczas do Premium Logistics Group S.A., jak również uzyska pośrednią kontrolę nad spółkami zależnymi PLS zlokalizowanymi w Polsce, Hiszpanii, Portugalii, we Włoszech i na Węgrzech.

Zgodnie z deklaracją zgłaszającego zamiar koncentracji, celem transakcji jest rozbudowa działalności Grupy FM Holding na rynkach krajów europejskich, na których nie była dotychczas obecna oraz umocnienie pozycji w krajach, w których prowadzi działalność (Polska, Węgry). Ponadto przedmiotowa koncentracja pozwoli FM Logistic na zdobycie stabilnej pozycji w sektorze usług T-S-L na rzecz klientów z branży samochodowej obecnych w Polsce.

W trakcie postępowania organ antymonopolowy zważył, co następuje:

Rynek właściwy, na który koncentracja wywiera wpływ

Zgodnie z brzmieniem art. 4 pkt 8 ustawy o ochronie konkurencji, przez rynek właściwy rozumie się rynek towarów, które ze względu na ich przeznaczenie, cenę oraz właściwości, w tym jakość, uznawane są 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. A zatem rynek ten wyznaczają zasadniczo dwa elementy: towar (rynek produktowy) i terytorium (rynek geograficzny).

Jak wynika z opisu działalności grup kapitałowych uczestniczących w koncentracji, w niniejszej sprawie rynkiem właściwym (wspólnym) produktowo dla uczestników transakcji jest rynek usług T-S-L. Usługi transportowe, spedycyjne i logistyczne są ze sobą ściśle powiązane i uzupełniają się wzajemnie.

Ze względu na charakter i zasięg działalności prowadzonej przez uczestników niniejszej koncentracji oraz biorąc pod uwagę brak barier regionalnych i krajowych ograniczających dostęp do rynku usług T-S-L, rynek ten w aspekcie terytorialnym (geograficznym) należy określić jako rynek europejski (por. także decyzja Prezesa Urzędu nr RWA-16/2005). Uczestnicy koncentracji osiągnęli w 2004 r. następujące udziały w europejskim rynku usług T-S-L: FM Logistic – [tajemnica przedsiębiorstwa] % i Premium Logistics Group S.A. – [tajemnica przedsiębiorstwa] %. Powyższy szacunek udziałów rynkowych został dokonany przez stronę zgłaszającą na podstawie raportu firmy Analytiqua opublikowanego w marcu 2005 r.

Zgodnie z postanowieniami rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 3 kwietnia 2002 r. w sprawie zgłoszenia zamiaru koncentracji przedsiębiorców (Dz. U. Nr 37, poz. 334):

- a)** rynkiem właściwym, na który koncentracja wywiera wpływ w układzie horyzontalnym (poziomym), jest każdy rynek produktowy, na którym zaangażowani są co najmniej dwaj przedsiębiorcy uczestniczący w koncentracji (rynki wspólne) i gdzie koncentracja prowadzi do uzyskania łącznego udziału w rynku geograficznym w wysokości większej niż 20%.

Zgodnie z powyższą definicją, w niniejszej sprawie brak jest rynków, na które koncentracja wywiera wpływ w układzie horyzontalnym, ponieważ uczestnicy koncentracji w wyniku przedmiotowej transakcji nie osiągną w europejskim rynku usług T-S-L łącznego udziału w wysokości większej niż 20%.

- b)** rynkiem właściwym, na który koncentracja wywiera wpływ w układzie wertykalnym (pionowym) jest każdy rynek produktowy, jeżeli równocześnie :
- działa na nim co najmniej jeden przedsiębiorca uczestniczący w koncentracji,
 - jest on równocześnie rynkiem zakupu lub sprzedaży (poprzedni lub następny szczebel obrotu), na którym działa którykolwiek z pozostałych przedsiębiorców uczestniczących w koncentracji,
 - indywidualny lub łączny udział w rynku przedsiębiorców uczestniczących w koncentracji na tych rynkach przekracza 30%, bez względu na to, czy aktualnie istnieje powiązanie typu dostawca – odbiorca między tymi przedsiębiorcami.

Zgodnie z powyższą definicją w niniejszej sprawie brak jest rynków, na które koncentracja wywiera wpływ w układzie wertykalnym, bowiem zarówno bezpośredni uczestnicy koncentracji, jak również inni przedsiębiorcy należący do ich grup kapitałowych, nie prowadzą działalności na rynkach będących rynkami poprzedniego, bądź następnego szczebla obrotu i ich udział indywidualny lub łączny w tych rynkach nie przekracza 30 %.

- c) rynkiem właściwym, na który koncentracja wywiera wpływ w układzie konglomeratowym, jest każdy rynek produktowy, na którym między przedsiębiorcami uczestniczącymi w koncentracji nie istnieją żadne powiązania (układy) horyzontalne i wertykalne, ale przynajmniej jeden przedsiębiorca uczestniczący w koncentracji posiada więcej niż 40% udziału w jakimkolwiek rynku właściwym.

Zgodnie z powyższą definicją w niniejszej sprawie brak jest rynków, na które koncentracja wywiera wpływ w układzie konglomeratowym, gdyż żaden z uczestników koncentracji nie dysponuje udziałem przekraczającym 40 % w jakimkolwiek rynku, na którym prowadzi działalność.

Ocena skutków koncentracji

Przepis art. 17 ustawy o ochronie konkurencji stanowi, iż Prezes Urzędu wydaje zgodę na dokonanie koncentracji, w wyniku której konkurencja na rynku nie zostanie istotnie ograniczona, w szczególności przez powstanie lub umocnienie pozycji dominującej na rynku.

Zgodnie z art. 4 pkt 9 tej ustawy przez pozycję dominującą rozumie się pozycję przedsiębiorcy, która umożliwia mu zapobieganie skutecznej konkurencji na rynku właściwym przez stworzenie mu możliwości działania w znacznym zakresie niezależnie od konkurentów, kontrahentów oraz konsumentów; domniemywa się, że przedsiębiorca ma pozycję dominującą, jeżeli jego udział w rynku przekracza 40%.

Organ antymonopolowy uznał, iż zamierzona koncentracja spełnia kryteria art. 17 ustawy o ochronie konkurencji. Przyjmując niniejsze stanowisko Prezes Urzędu miał na względzie, w szczególności, następujące okoliczności:

1. Przedmiotowa transakcja spowoduje, iż FM Logistic przejmie kontrolę nad PLS, w wyniku czego Grupa FM Holding zaistnieje na rynkach krajów europejskich, na których nie była dotychczas obecna, jak również umocni swą obecność w krajach, w których już prowadzi działalność.

2. Rynkiem wspólnym dla uczestników koncentracji jest europejski rynek usług T-S-L, na którym uczestnicy koncentracji w 2004 r. nie osiągnęli łącznego udziału w wysokości większej niż 20 %.

3. Nie istnieją rynki właściwe, na które zamierzona koncentracja wywiera wpływ w jakimkolwiek układzie: horyzontalnym, wertykalnym i konglomeratowym. Tym samym, zamierzona koncentracja nie wpłynie na stan konkurencji.

Wobec powyższego orzeczono, jak w sentencji.

Stosownie do treści art. 78 ust. 1 ustawy o ochronie konkurencji, w związku z art. 479²⁸ § 2 i § 3 k.p.c. – od niniejszej decyzji przysługuje odwołanie, za pośrednictwem Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, do Sądu Okręgowego w Warszawie – Sądu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, w terminie dwutygodniowym od dnia jej doręczenia.

Z upoważnienia
Prezesa Urzędu Ochrony
Konkurencji i Konsumentów
Monika Bychowska
p.o. Dyrektora Departamentu
Ochrony Konkurencji

Otrzymuje:

FM Logistic S. A.
z siedzibą w Phalsbourg, Francja

Za pośrednictwem pełnomocników:

Pani Agnieszki Łupińskiej
Pana Roberta Jędrzejczyka
Pani Magdaleny Tomaszewskiej

Tokarczuk, Jędrzejczyk i Wspólnicy
Kancelaria Prawna GLN
Spółka Komandytowa
ul. Ks. I. Skorupki 5
00-546 Warszawa