



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

DDF2-411/22/01/IB/k

Warszawa 2001.11.10

DECYZJA Nr DDF 90/2001

Na podstawie art. 104 kpa i art. 101 ust. 1 pkt 1 ustawy z dnia 15 grudnia 2000 r. o ochronie konkurencji i konsumentów (Dz. U. Nr 122, poz. 1319) Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, po przeprowadzeniu postępowania administracyjnego w sprawie niewykonania w terminie obowiązku zgłoszenia zamiaru koncentracji polegającej na nabyciu przez PP Porty Lotnicze udziałów w kapitale zakładowym spółki LOT Usługi Lotniskowe w Krakowie Sp. z o.o. w liczbie powodującej uzyskanie co najmniej 25% głosów na zgromadzeniu wspólników, nakłada na PP Porty Lotnicze z siedzibą w Warszawie karę pieniężną - płatną do budżetu państwa - w wysokości 1.700 EURO (słownie: tysiąc siedemset EURO), co przeliczone zgodnie z art. 115 ww. ustawy stanowi równowartość 6.552,50 zł. (słownie: sześć tysięcy pięćset pięćdziesiąt dwa złote 50/100 groszy).

UZASADNIENIE

W dniu 26 lutego 2001 r. PP Porty Lotnicze z siedzibą w Warszawie, zwane dalej PPL, działając zgodnie z art. 11 - obowiązującej do 31 marca 2001 r. - ustawy z dnia 24 lutego 1990 r. o przeciwdziałaniu praktykom monopolistycznym i ochronie interesów konsumentów (Dz. U. z 1999 r. Nr 52 poz. 547), zwanej dalej ustawą antymonopolową, zgłosiło Prezesowi Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, zwanemu dalej organem antymonopolowym, zamiar łączenia przedsiębiorców polegającego na nabyciu przez PPL udziałów w kapitale zakładowym spółki LOT Usługi Lotniskowe w Krakowie Sp. z o.o. z siedzibą w Krakowie, zwanej dalej LOT ULK, w liczbie powodującej osiągnięcie 50% głosów na zgromadzeniu wspólników. Organ antymonopolowy, po przeprowadzeniu postępowania w sprawie zgłoszonego zamiaru łączenia, działając na podstawie art. 11 a ust. 3 ustawy antymonopolowej w zawiadomieniu z dnia 16 marca 2001 r. nie zgłosił zastrzeżeń do ww. zamiaru łączenia.

Z analizy dokumentów przedstawionych organowi antymonopolowemu przez PPL wynika, że zamiar nabycia przez PPL udziałów w kapitale LOT ULK został wyrażony w umowie sprzedaży udziałów spółki zawartej w dniu 29 grudnia 2000 r. między PPL i Polskimi Liniami Lotniczymi LOT S.A. z siedzibą w Warszawie, zwanymi dalej PLL LOT. Strony zawartej umowy, PPL i PLL LOT, postanowiły, że PLL LOT - jako właściciel 1.956 równych i niepodzielnych udziałów LOT ULK - sprzeda, a PPL kupi 978 udziałów LOT ULK. Zgodnie z art. 11 ust. 1 ustawy antymonopolowej zgłoszenie organowi antymonopolowemu ww. zamiaru łączenia powinno było zostać dokonane przez PPL w terminie czternastu dni od daty jego powstania. Uznając datę zawarcia przez PPL i PLL LOT umowy sprzedaży udziałów LOT ULK za moment powstania zamiaru łączenia, zgłoszenie ww. zamiaru organowi antymonopolowemu powinno zostać dokonane najpóźniej 12 stycznia 2001 r. PPL zgłoszenia

zamiaru łączenia dokonało w dniu 26 lutego 2001 r., a więc z przekroczeniem ustawowego terminu.

Z dniem 1 kwietnia 2001 r. weszła w życie ustawa z dnia 15 grudnia 2000 r. o ochronie konkurencji i konsumentów (Dz. U. z 2000 r. Nr 122, poz. 1319), zwana dalej ustawą o ochronie konkurencji i konsumentów. Po ustaleniu, że zamiar nabycia przez PPL udziałów w kapitale zakładowym LOT ULK spełnia przesłanki ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów konieczne do powstania obowiązku zgłoszenia zamiaru koncentracji, organ antymonopolowy działając na podstawie art. 44 ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów w związku z art. 101 ust. 1 pkt 1, wszczął w dniu 13 czerwca 2001 r. wobec PPL postępowanie w sprawie nałożenia kary pieniężnej za niewykonywanie obowiązku zgłoszenia zamiaru koncentracji polegającej na nabyciu przez PPL udziałów w kapitale zakładowym spółki LOT ULK w liczbie powodującej uzyskanie co najmniej 25% głosów na zgromadzeniu wspólników.

Pismem z dnia 22 czerwca 2001 r., znak: DDF2-411/22/23/01/IB/k organ antymonopolowy zwrócił się do PPL o przekazania kopii rachunku wyników za 2000 r. Następnie pismem z dnia 11 lipca 2001 r., znak: DDF2-411/22/01/IB/k, (sprostowanym pismem z dnia 28 września 2001 r.) organ antymonopolowy, działając zgodnie z art. 65 ust. 3 ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów, zawiadomił PPL o zaliczeniu w poczet dowodów w postępowaniu w sprawie nałożenia kary pieniężnej za niewykonanie obowiązku zgłoszenia zamiaru koncentracji informacji, uzyskanych w trakcie prowadzonego wcześniej postępowania w sprawie zamiaru ww. koncentracji, zawartych w zgłoszeniu PPL z dnia 21 lutego 2001 r., znak: PPL/ND/72-1/2001.

Organ antymonopolowy zważył, co następuje:

Zgodnie z przepisem art. 11 ust. 1 obowiązującej do 31 marca 2001 r. ustawy antymonopolowej, zamiar łączenia przedsiębiorców w przypadkach określonych w art. 11 ust. 2 ustawy podlegał obowiązkowi zgłoszenia organowi antymonopolowemu w terminie 14 dni od dokonania czynności, z którą ustawa wiąże ten obowiązek.

Jak wynika z posiadanych przez organ antymonopolowy dokumentów, w przypadku zamiaru łączenia polegającego na nabyciu przez PPL udziałów w kapitale zakładowym LOT ULK zostały spełnione obie przesłanki art. 11 ust. 2 pkt 3 ustawy antymonopolowej konieczne do zaistnienia obowiązku dokonania zgłoszenia zamiaru łączenia organowi antymonopolowemu, tzn. łączna wartość rocznej sprzedaży towarów w rozumieniu art. 11 ust. 4 ustawy antymonopolowej obu łączących się przedsiębiorców - w roku kalendarzowym poprzedzającym rok dokonania zgłoszenia zamiaru łączenia - przekroczyła 25 mln EURO oraz PPL w wyniku realizacji planowanego łączenia zamierzał nabyć udziały w kapitale zakładowym LOT ULK w liczbie powodującej osiągnięcie 50% głosów na zgromadzeniu wspólników. Zamiar nabycia przez PPL udziałów w kapitale zakładowym LOT ULK spełnia również konieczne do powstania obowiązku zgłoszenia zamiaru koncentracji przesłanki art. 12 ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów. Jednocześnie przedmiotowy zamiar koncentracji nie spełnia żadnej z przesłanek art. 13 tejże ustawy.

Z przedstawionych przez stronę dokumentów wynika, że skonkretyzowanie zamiaru nabycia przez PPL udziałów w kapitale zakładowym LOT ULK nastąpiło 29 grudnia 2000 r., tj. w dniu zawarcia przez PPL i PLL LOT umowy sprzedaży udziałów spółki LOT ULK. Zgłoszenie zamiaru łączenia powinno więc zostać dokonane najpóźniej do 12 stycznia 2001 r., nastąpiło natomiast w dniu 26 lutego 2001 r., a więc z przekroczeniem ustawowego terminu, o którym była mowa w art. 11 ust. 1 ustawy antymonopolowej.

W piśmie z dnia 14 sierpnia 2001 r., znak: ND-NR-RO-MT -37- 01, PPL strona podkreśla, że w podpisanej w dniu 29 grudnia 2000 r. umowie sprzedaży udziałów LOT ULK zostały zawarte warunki zawieszające jej wykonanie. Warunkami tymi było: wyrażenie przez organ antymonopolowy zgody na planowaną transakcję, uzyskanie zezwolenia zgromadzenia wspólników LOT ULK na dokonanie transakcji, a także uzyskanie wszelkich koniecznych zgód, zezwoleń i decyzji organów PPL, PLL LOT, organów administracji i innych osób trzecich koniecznych do wykonania zawartej umowy. Jednocześnie strona wyjaśnia, że stosowne uchwały w sprawie wyrażenia zgody na dokonanie transakcji polegającej na nabyciu przez PPL od PLL LOT 50% udziałów w kapitale zakładowym LOT ULK zostały podjęte przez zgromadzenia wspólników przedsiębiorców będących uczestnikami planowanej transakcji w dniu 7 czerwca 2001 r., a więc po wyrażeniu w dniu 16 marca 2001 r. przez organ antymonopolowy zgody na dokonanie ww. transakcji. Ponadto strona wyjaśnia, że przeniesienie przez PLL LOT własności udziałów LOT ULK na PPL nastąpiło w zamian za wymagane przez nią od PLL LOT należności. Zdaniem strony posiadanie przez PLL i PLL LOT po 50% udziałów w kapitale zakładowym spółki LOT ULK pozwoli na lepsze zarządzanie spółką i lepsze wykorzystanie potencjału ekonomicznego spółek. W opinii strony zmiana struktury wspólników LOT ULK przyczyni się do obniżenia kosztów i zwiększenia możliwości pozyskania nowych źródeł finansowania w związku z prowadzoną przez obu wspólników działalnością związaną ze świadczeniem usług lotniczych, a w konsekwencji zapewni spółce sprawniejsze i bezpieczniejsze funkcjonowanie.

Ze złożonych organowi antymonopolowemu wyjaśnień wynika, że niezgłoszenie przez PPL planowanego nabycia udziałów w kapitale zakładowym LOT ULK w ustawowym terminie spowodowane było błędną interpretacją przepisów antymonopolowych w zakresie zaistnienia obowiązku zgłoszenia zamiaru łączenia. Strona błędnie uznała, że zawarcie w umowie sprzedaży udziałów LOT ULK warunku zawieszającego jej zrealizowanie do momentu powiadomienia jej przez organ antymonopolowy o braku zastrzeżeń do zamiaru planowanej transakcji pozwala na dokonanie stosownego zgłoszenia po upływie 14 dni od zawarcia umowy.

W wyniku przeprowadzonego postępowania organ antymonopolowy postanowił na podstawie art. 101 ust. 1 pkt 1 ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów nałożyć na PPL karę pieniężną za niedokonanie w terminie zgłoszenia zamiaru koncentracji. Powołany przepis przewiduje możliwość nałożenia na przedsiębiorcę kary pieniężnej do wysokości stanowiącej równowartość od 1.000 do 50.000 EURO, jeżeli przedsiębiorca, choćby nieumyślnie, nie wykonuje obowiązku zgłoszenia zamiaru koncentracji. Korzystając z prawa nałożenia na przedsiębiorcę kary pieniężnej za niewykonanie obowiązku zgłoszenia organ antymonopolowy postanowił nałożyć na PPL karę pieniężną w wysokości stanowiącej równowartość 1.700 EURO przeliczonych na złote zgodnie z art. 115 ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów.

Nakładając na PPL karę pieniężną za niewykonanie w terminie obowiązku zgłoszenia zamiaru koncentracji przedsiębiorców organ antymonopolowy uznał, że błędna interpretacja przepisów antymonopolowych nie może stanowić uzasadnienia dla niewykonania w ustawowym terminie obowiązku zgłoszenia. Organ antymonopolowy ustalając wysokość kary za niewykonanie w terminie obowiązku zgłoszenia zamiaru koncentracji wziął jednak pod uwagę niewielki okres przekroczenia ustawowego terminu zgłoszenia planowanej transakcji oraz fakt, że niezgłoszenie przez PPL zamiaru koncentracji nie miało znamion złej woli i z chwilą zweryfikowania błędnego stanowiska PPL co do obowiązku wynikającego w przepisach antymonopolowych - przedsiębiorstwo zgłoszenia takiego dokonało.

Stąd orzeka się jak w sentencji.

Od niniejszej decyzji służy odwołanie do Sądu Okręgowego w Warszawie - Sądu Antymonopolowego w terminie dwutygodniowym od dnia doręczenia decyzji, za pośrednictwem Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów.

Karę pieniężną należy wpłacić w terminie 7 dni od uprawomocnienia się decyzji na konto: NBP O/O Warszawa 10101010- 7878- 223- 1.

Z upoważnienia Prezesa
Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów

Otrzymuje:

PP Porty Lotnicze
ul. Żwirki i Wigury 1
00- 906 Warszawa

DYREKTOR
Departamentu Instrukcji Finansowych
i Ogólnej
Marek Wojtkiewicz