



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

DKK-421/33/07/EP

Warszawa, dnia 28 stycznia 2008 r.

Decyzja DKK Nr - 10/08

Na podstawie art. 18 w związku z art. 13 ust. 1 pkt 1 i ust. 2 pkt 2 ustawy z dnia 16 lutego 2007 r. o ochronie konkurencji i konsumentów (Dz. U. Nr 50, poz. 331 ze zm.), po przeprowadzeniu postępowania antymonopolowego wszczętego na wniosek Baxter B.V. z siedzibą w Utrechcie (Holandia), Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów **wydaje zgodę** na dokonanie koncentracji, polegającej na przejęciu przez Baxter B.V. z siedzibą w Utrechcie (Holandia) kontroli nad InfSolPol B.V. z siedzibą w Amsterdamie (Holandia).

Uzasadnienie

W dniu 12 października 2007 r. wpłynęło do Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów zgłoszenie zamiaru koncentracji przedsiębiorców, polegającej na przejęciu przez Baxter B.V. z siedzibą w Utrechcie (Holandia), dalej „Baxter” lub „Zgłaszający”, kontroli nad InfSolPol B.V. z siedzibą w Amsterdamie (Holandia), dalej „InfSolPol”. Skutkiem tej koncentracji będzie także przejęcie przez Baxter pośredniej kontroli nad Baxter Terpol Sp. z o. o. z siedzibą w Warszawie, dalej „Baxter Terpol”, spółką zależną InfSolPol.

W związku z tym, iż:

- 1) spełnione zostały niezbędne przesłanki uzasadniające obowiązek zgłoszenia zamiaru koncentracji, bowiem:
 - łączny obrót członków grup kapitałowych uczestników koncentracji w roku obrotowym poprzedzającym rok zgłoszenia przekroczył wartość określoną w art. 13 ust.

1 pkt.1 ustawy z dnia 16 lutego 2007 r. o ochronie konkurencji i konsumentów (Dz. U. Nr 50, poz. 331 ze zm.), dalej „ustawa o ochronie konkurencji”, tj. równowartość 1 mld euro,

- przejęcie kontroli nad przedsiębiorcą przez innego przedsiębiorcę poprzez nabycie udziałów jest jednym ze sposobów koncentracji określonym w art. 13 ust. 2 pkt 2 ustawy o ochronie konkurencji,

2) nie występuje w tej sprawie żadna okoliczność z katalogu przesłanek, wymienionych w art. 14 ustawy o ochronie konkurencji, powodująca odstępianie od konieczności zgłoszenia zamiaru koncentracji,

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, dalej „Prezes Urzędu” lub „organ antymonopolowy”, 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 2001 r. Nr 98, poz. 1071 ze zm.) - zawiadomił stronę pismem z dnia 24 października 2007 r.

Przyczyny i zakres koncentracji

Podstawę zgłoszenia planowanej koncentracji stanowi List Intencyjny Baxter z dnia 10 października 2007 r. skierowany do Medana Pharma N.V., spółki prawa holenderskiego, w sprawie nabycia 50% udziałów w kapitale InfSolPol, nad którą ww. przedsiębiorcy sprawują dotychczas wspólną kontrolę. InfSolPol jest jedynym udziałowcem Baxter Terpol, wobec czego przejęcie przez Baxter kontroli nad InfSolPol spowoduje przejęcie pośredniej kontroli również nad Baxter Terpol.

Według Zgłaszającego przyczyną planowanej koncentracji jest konieczność podwyższenia konkurencyjności rynkowej Baxter Terpol. Przejęcie przez Baxter samodzielnej kontroli nad InfSolPol, a w konsekwencji nad Baxter Terpol, umożliwi uproszczenie struktury zarządczej oraz przyspieszenie procesu podejmowania decyzji strategicznych, w tym decyzji restrukturyzacyjno – inwestycyjnych dotyczących tej Spółki. Przewidywanym skutkiem planowanej koncentracji będzie także obniżenie kosztów produkcji i kosztów finansowych, co w znaczący sposób wpłynie na podniesienie konkurencyjności przedsiębiorstwa.

Uczestnicy koncentracji

Baxter należy do grupy kapitałowej, na czele której stoi Baxter International Inc. z siedzibą w Delaware (USA). Grupa ta jest światowym liderem w dziedzinie technologii

związanych z krwią i układem krążenia. Prowadzi działalność w ponad 110 krajach na całym świecie.

Zgłaszający prowadzi działalność w zakresie dystrybucji i sprzedaży urządzeń i systemów medycznych, a w szczególności działalność ta dotyczy płynów infuzyjnych i żywienia pozajelitowego, płynów i urządzeń do dializy otrzewnowej, biofarmaceutyków oraz urządzeń stosowanych przy transfuzjach krwi. Baxter nie prowadzi działalności w Polsce.

Spośród spółek należących do tej grupy w Polsce prowadzi działalność Baxter Poland Sp. z o. o. z siedzibą w Warszawie, dalej „Baxter Poland”, która jest jedynym i wyłącznym dystrybutorem wyrobów farmaceutycznych produkowanych przez Baxter Healthcare. Należą do nich: leki onkologiczne, szczepionki FSME IMMUN – przeciwko kleszczowemu zapaleniu mózgu i NeisVac-C – przeciwko zakażeniom meningokokami, leki do anestezji, biofarmaceutyki i infuzory.

InfSolPol, pasywny uczestnik koncentracji, jest spółką holdingową, która nie prowadzi działalności gospodarczej. W Polsce prowadzi działalność za pośrednictwem Baxter Terpol, zajmującej się produkcją leków i wyrobów farmaceutycznych oraz sprzedażą wyrobów własnych i obcych. Wyroby produkowane i importowane przez Baxter Terpol to płyny infuzyjne i płyny stosowane w żywieniu pozajelitowym (z ang. „medication delivery”), natomiast wyłącznie importowane są produkty do dializoterapii otrzewnowej obejmujące sprzęt do dializy oraz płyny używane do dializy (z ang. „renal”). Sprzedaż produktów importowanych w 2006 r. stanowiła 54% obrotu uzyskanego przez Baxter Terpol. W zakresie płynów infuzyjnych i płynów stosowanych w żywieniu pozajelitowym producentami i jedynymi dostawcami wyrobów importowanych przez tę spółkę były spółki należące do grupy kapitałowej Baxter International, zaś w zakresie produktów do dializoterapii ok. 97% dostaw tych produktów pochodziło od producentów z grupy Baxter International.

Organ antymonopolowy ustalił i zważył, co następuje:

Przedmiotowa koncentracja polega na przejęciu przez Baxter całkowitej kontroli nad InfSolPol, którą obecnie sprawuje wspólnie z Medana Pharma N.V. (obaj udziałowcy InfSolPol posiadają po 50% głosów na zgromadzeniu wspólników).

Bezpośredni uczestnicy przedmiotowej koncentracji nie prowadzą działalności w Polsce, jednak skutki rozpatrywanej koncentracji dotyczą rynku polskiego, ponieważ działa na nim spółka zależna przedsiębiorcy, nad którym zostanie przejęta kontrola, tj. Baxter

Terpol, jak również spółka należąca do grupy kapitałowej przejmującej kontrolę, tj. Baxter Poland. Obaj ww. przedsiębiorcy prowadzą działalność w zakresie szeroko rozumianego rynku produktów medycznych, który z uwagi na charakter tych produktów, ma zasięg krajowy. Powyższe wynika z faktu, iż rynek farmaceutyczny jest w znacznym stopniu regulowany przez państwo. Wpływ na sprzedaż produktów farmaceutycznych mają szczegółowe regulacje, wynikające z polityki przyjętej w poszczególnych krajach, m.in. w zakresie wymogów rejestracyjnych dotyczących leków i cen urzędowych leków ustalanych w ramach tzw. list refundacyjnych. Wspomniane systemy regulacji prowadzą do znacznych różnic w cenach na poszczególnych rynkach krajowych, co przesądza o tym, iż porównywalne warunki konkurencji dla sprzedaży produktów leczniczych ograniczone są terytorialnie do rynków krajowych. Na taki sposób definiowania rynków geograficznych produktów farmaceutycznych wskazuje również orzecznictwo Komisji Europejskiej, która mimo tendencji do ujednoczenia rynku na poziomie Unii Europejskiej definiuje wspomniane rynki jako rynki krajowe.

Rynkami właściwymi, na których prowadzi działalność Baxter Poland, są rynki sprzedaży:

- 1) leków onkologicznych (Uromitex, Holoxan, Endoxan); w krajowym rynku tych leków udział Baxter Poland – liczony jako % sprzedaży danej substancji czynnej na określonym terytorium – mieści się w przedziale [*tajemnica przedsiębiorstwa – punkt 1 załącznika do niniejszej decyzji*] %;
- 2) szczepionek:
 - FSME IMMUN – przeciwko kleszczowemu zapaleniu mózgu; udział Baxter Poland w rynku krajowym wynosi ok. [*tajemnica przedsiębiorstwa – punkt 2 załącznika do niniejszej decyzji*] %,
 - NeisVac-C – przeciwko zakażeniom meningokokami; udział Baxter Poland w rynku krajowym wynosi ok. [*tajemnica przedsiębiorstwa – punkt 3 załącznika do niniejszej decyzji*] %;
- 3) leków do anestezji stosowanych do znieczulenia ogólnego; udział Baxter Poland w rynku krajowym wynosi ok. [*tajemnica przedsiębiorstwa – punkt 4 załącznika do niniejszej decyzji*] %;
- 4) biofarmaceutyków używanych do hemostazy układu krzepnięcia, w profilaktyce i leczeniu tężca oraz pierwotnych niedoborów odporności; udział Baxter Poland w rynku krajowym

mieści się w przedziale [*tajemnica przedsiębiorstwa – punkt 5 załącznika do niniejszej decyzji*] %,

5) infuzorów, jednorazowych pomp infuzyjnych do podawania leków metodą dożylną w onkologii oraz anestezjologii; udział Baxter Poland w rynku krajowym mieści się w przedziale [*tajemnica przedsiębiorstwa – punkt 6 załącznika do niniejszej decyzji*] od ok. 95% do 100%.

Rynkami właściwymi, na których prowadzi działalność Baxter Terpol są:

- rynek sprzedaży produktów do dializoterapii otrzewnowej; udział Baxter Terpol w rynku krajowym – szacowany jako odsetek pacjentów leczonych za pomocą tych produktów – wynosi ok. [*tajemnica przedsiębiorstwa – punkt 7 załącznika do niniejszej decyzji*] %,

- rynek produkcji i sprzedaży płynów infuzyjnych, tzw. kroplówek (podawanie leków drogą dożylną); udział Baxter Terpol w rynku krajowym wynosi ok. [*tajemnica przedsiębiorstwa – punkt 8 załącznika do niniejszej decyzji*] % w ujęciu ilościowym,

- rynek produkcji i sprzedaży płynów stosowanych w żywieniu pozajelitowym (podawanie drogą dożylną preparatów odżywczych); udział Baxter Terpol w rynku krajowym wynosi ok. [*tajemnica przedsiębiorstwa – punkt 9 załącznika do niniejszej decyzji*] % w ujęciu ilościowym.

Konkurentami Baxter Terpol na polskim rynku płynów dializacyjnych są Fresenius Medical Care oraz Gambro Healthcare, a na rynku płynów infuzyjnych i żywienia pozajelitowego - Braun-Aesculap Chifa i Fresenius Kabi Polska.

Odbiorcami płynów infuzyjnych i płynów stosowanych w żywieniu pozajelitowym są niezależne, wyspecjalizowane hurtownie farmaceutyczne, a dystrybucja produktów do dializoterapii prowadzona jest przez hurtownię należącą do Baxter Terpol.

Rynki, na które koncentracja wywiera wpływ

Zgodnie z rozporządzeniem Rady Ministrów z dnia 17 lipca 2007 r. w sprawie zgłoszenia zamiaru koncentracji przedsiębiorców (Dz. U. Nr 134, poz. 937):

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 nie występują wspólne rynki produktowe, na których zaangażowani byłiby obaj uczestnicy koncentracji: ani Baxter, ani Baxter Poland nie działają na rynku polskim w zakresie sprzedaży płynów do dializy otrzewnowej, płynów infuzyjnych oraz żywienia pozajelitowego, na których działa Baxter Terpol.

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,
- 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 przedmiotowa koncentracja wywiera wpływ na rynki produkcji i sprzedaży płynów infuzyjnych oraz płynów stosowanych w żywieniu pozajelitowym, a także na rynek sprzedaży produktów do dializoterapii, ponieważ dla uczestników koncentracji są one równocześnie rynkami zakupu (Baxter Terpol) i sprzedaży (spółki z grupy Baxter International). Oznacza to, że pomiędzy uczestnikami koncentracji istnieją powiązania typu dostawca-odbiorca, a ich udział w tych rynkach przekracza 30%.

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 rynkami właściwymi, na które niniejsza koncentracja wywiera wpływ w układzie konglomeratowym są rynki, na których prowadzi działalność Baxter Poland, tzn. rynki sprzedaży: leków onkologicznych, infuzorów, szczepionek przeciwko kleszczowemu zapaleniu mózgu i przeciwko zakażeniom meningokokami, biofarmaceutyków używanych do hemostazy układu krzepnięcia, w profilaktyce i leczeniu tęcza oraz pierwotnych niedoborów odporności, w których udział tej

Spółki przekracza 40%.

Ocena skutków koncentracji

Przepis art. 18 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.

W rozpatrywanej sprawie brak jest rynków właściwych, na które koncentracja wywiera wpływ w układzie horyzontalnym, natomiast w układzie wertykalnym wywiera ona wpływ na rynki: sprzedaży płynów infuzyjnych, płynów żywienia pozajelitowego oraz produktów do dializoterapii. Koncentracja wywiera także wpływ na rynki sprzedaży: leków onkologicznych, infuzorów, szczepionek i biofarmaceutyków, w układzie konglomeratowym.

Analiza skutków niniejszej koncentracji w odniesieniu do rynków, na które wywiera ona wpływ w układzie wertykalnym wykazała, iż jej realizacja nie spowoduje faktycznej zmiany stanu i struktury konkurencji na rynkach sprzedaży: płynów infuzyjnych, płynów żywienia pozajelitowego i produktów do dializoterapii, ponieważ powiązania typu dostawca-odbiorca pomiędzy grupą Baxter International i Baxter Terpol występują aktualnie, tj. przed dokonaniem koncentracji. W wyniku koncentracji dotychczasowa współpraca pomiędzy tymi przedsiębiorcami zostanie zastąpiona zależnością kapitałową. Ponadto z faktu, iż Baxter Terpol jako jedyny sprzedaje na polskim rynku płyny infuzyjne, płyny żywienia pozajelitowego i produkty do dializoterapii, których producentami są spółki należące do grupy Baxter International, wynika, iż udziały rynkowe tej grupy kapitałowej w polskich rynkach ww. produktów mieszczą się w udziałach rynkowych, jakie osiąga Baxter Terpol. Zatem w wyniku koncentracji nie nastąpi sumowanie udziałów rynkowych jej uczestników, jak również nie dojdzie w jej wyniku do ograniczenia ani liczby dostawców, ani liczby odbiorców działających na ww. rynkach.

Koncentracja nie spowoduje również zmian na rynkach, na które wywiera wpływ w układzie konglomeratowym, tj. na rynkach sprzedaży: leków onkologicznych, infuzorów, szczepionek i biofarmaceutyków, gdyż brak jest przesłanek do stwierdzenia, iż siła rynkowa uczestników koncentracji na tych rynkach zostanie wykorzystana na innych rynkach, na których działają uczestnicy koncentracji, bowiem produkty Baxter Poland i Baxter Terpol mają zupełnie inne zastosowanie.

W związku z powyższym nie występują podstawy do stwierdzenia, że w wyniku koncentracji może nastąpić ograniczenie konkurencji na tych rynkach, w szczególności przez

powstanie lub umocnienie pozycji dominującej na rynku. Oznacza to, że spełnione zostały przytoczone wcześniej przesłanki art. 18 ustawy o ochronie konkurencji. Wobec powyższego orzeczono jak w sentencji.

Pouczenie:

Stosownie do treści art. 81 ust. 1 ustawy o ochronie konkurencji w związku z art. 479²⁸ § 2 ustawy z dnia 17 listopada 1964 r. Kodeks postępowania cywilnego (Dz. U. z 1964 r. Nr 43, poz. 296 z późn. zm.) - od niniejszej decyzji służy odwołanie do Sądu Okręgowego w Warszawie - Sądu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, za pośrednictwem Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, w terminie dwutygodniowym od dnia jej doręczenia.

Z upoważnienia Prezesa Urzędu
Ochrony Konkurencji i Konsumentów
DYREKTOR
Departamentu Kontroli Koncentracji
Robert Kamiński

Otrzymuje:

Baxter B.V., Holandia

Za pośrednictwem pełnomocników:

Pana Roberta Gago,

Pana Piotra Borowca

Lovells H. Seisler Sp. k.

ul. Nowogrodzka 50

00-695 Warszawa