



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

Delegatura w Lublinie
20-079 Lublin, ul. Dolna 3-go Maja 5
Tel. (0-81) 532-35-31, 532-54-48,
Fax (0-81) 532-08-26
E-mail: lublin@uokik.gov.pl

Lublin, dnia 29 listopada 2004 r.

RLU-421-5/04/RD

DECYZJA NR RLU – 35/04

Na podstawie art. 105 § 1 k.p.a. w związku z art. 80 ustawy z dnia 15 grudnia 2000 r. o ochronie konkurencji i konsumentów (Dz.U. Nr 86, poz. 804 ze zm.) oraz stosownie do treści art. 28 ust. 6 w/w ustawy i § 6 rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 19 lutego 2002 r. w sprawie określenia właściwości miejscowej i rzeczowej delegatur Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (Dz.U. Nr 18, poz. 172), w imieniu Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów **umarza się postępowanie antymonopolowe** wszczęte na wniosek spółki B. S.A. z siedzibą w B. w sprawie zamiaru koncentracji polegającej na przejęciu przez B. S.A. w B. kontroli nad P. Sp. z o.o. w B. poprzez przyznanie spółce B. S.A. w B. prawa do odwołania Zarządu spółki P. Sp. z o.o. w B. , **jako bezprzedmiotowe**.

UZASADNIENIE

W dniu 9 lipca 2004 r. wpłynęło do Delegatury Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów w Lublinie zgłoszenie zamiaru koncentracji polegającej na przejęciu przez B. S.A. w B. kontroli nad P. Sp. z o.o. w B. poprzez przyznanie spółce B. S.A. w B. prawa do odwołania Zarządu spółki P. Sp. z o.o. w B.

W/w zgłoszenie zostało opłacone stosownie do treści art. 77 ust. 1 w/w ustawy o ochronie (...) oraz przepisów rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 12 kwietnia 2001 r. w sprawie wysokości opłat od wniosków o wszczęcie postępowania antymonopolowego oraz trybu ich uiszczania (Dz.U. Nr 34, poz. 404).

Jak ustalił Prezes Urzędu, w niniejszej sprawie podmiotem zobowiązanym do zgłoszenia zamiaru koncentracji jest B. S.A.

Zgodnie z art. 12 ust. 1 ustawy o ochronie (...) zamiar koncentracji podlega zgłoszeniu Prezesowi Urzędu, jeżeli łączny obrót przedsiębiorców uczestniczących w koncentracji w roku obrotowym poprzedzającym rok zgłoszenia przekracza równowartość 50 mln euro. Na podstawie informacji zawartych w zgłoszeniu zamiaru koncentracji Prezes Urzędu ustalił, że łączny obrót przedsiębiorców uczestniczących w koncentracji w roku obrotowym poprzedzającym rok zgłoszenia, tj. w roku 2003 , określony zgodnie z art. 15 ustawy o ochronie (...) oraz treścią rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 23 maja 2001 r. w sprawie obliczania obrotu przedsiębiorców uczestniczących w koncentracji (Dz. U. nr 60 poz. 611) wyniósł (tajemnica przedsiębiorstwa) zł a więc przekroczył równowartość 50 mln euro. Ustalono również, że w powyższej sprawie nie zachodzą również przesłanki wymienione w art. 13 ustawy o ochronie (...).

W związku z powyższym w dniu 15.07.2004 r. w imieniu Prezes Urzędu Ochrony i Konkurencji Delegatura UOKiK w Lublinie wszczęła postępowanie antymonopolowe w powyższej sprawie

Jednocześnie art. 12 ust. 2 pkt 2 ustawy o ochronie (...) mówi, że „zamiar przejęcia – poprzez nabycie lub objęcie akcji, innych papierów wartościowych, udziałów, całości lub części majątku lub w jakikolwiek inny sposób bezpośredniej lub pośredniej kontroli nad całym albo częścią jednego lub więcej przedsiębiorców przez jednego lub więcej przedsiębiorców”.

W opisaney sprawie zamiar przejęcia kontroli przez B. S.A. nad P. Sp. z o.o. miał nastąpić poprzez przyznanie spółce B. S.A. w B. prawa do odwołania Zarządu spółki P. Sp. z o.o. w B. lub jego poszczególnych członków, jednak prawo to spółka B. S.A. będzie mogła wykorzystać nie częściej niż dwa razy w trakcie kadencji Zarządu.

W toku postępowania antymonopolowego, w uzupełnieniu zgłoszenia zamiaru koncentracji, na żądanie Prezesa UOKiK Zgłaszający przekazał dodatkowe informacje i dokumenty wymagane do oceny opisanego wyżej zamiaru koncentracji. Wśród powyższych dokumentów była między innymi umowa P. Sp. z o.o. w B. na dzień 29.10.2004 r.

Po analizie powyższego dokumentu Prezes UOKiK stwierdził, że zapisy tego dokumentu wskazują, że z aktualnej treści nie wynika, że spółka B. S.A. skutecznie przejmie kontrolę nad całością spółki P. Sp. z o.o., poprzez przyznanie spółce B. S.A. prawa do odwołania Zarządu spółki P. Sp. z o.o., a tym samym nie zaistnieją przesłanki zawarte w art. 12 ust. 2 pkt 2, wobec czego powyższy zamiar koncentracji nie podlega zgłoszeniu Prezesowi Urzędu.

Jak wynika z § 14¹ powyżej umowy spółki P. Sp. z o.o., Rada Nadzorcza Spółki składa – z zastrzeżeniem ustępu 3 – z trzech członków, wyłanianych w ten sposób, iż:

- 1) P. S.A. w B. wskazuje dwóch członków Rady Nadzorczej,
- 2) B. S.A. wskazuje jednego członka Rady Nadzorczej.”

Natomiast ustęp 3 brzmi: „W wypadku, gdy wspólnik P. S.A. w B. będzie miał mniej niż 50% udziałów w Spółce, skład Rady Nadzorczej Spółki będzie kształtowany poprzez głosowanie grupami w ten sposób, iż każde pełne 20% głosów na zgromadzeniu Wspólników Spółki wskazuje jednego członka Rady Nadzorczej. W wypadku nie wyłonienia w ten sposób minimum trzyosobowego składu Rady Nadzorczej, brakujących do tej liczby jej członków powołuje Zgromadzenie Wspólników zwykłą większością głosów.”

Natomiast w § 17¹ zapisano: „Prawo odwołania Zarządu lub jego poszczególnych członków służy też wspólnikowi B. S.A. w B. Prawo to może być wykorzystane nie częściej niż 2 razy w trakcie kadencji Zarządu.”

Jak wynika z analizy powyższych zapisów, zdanie prezesa UOKiK, nie wynika, że nastąpi skuteczne przejęcie przez B. S.A., kontroli nad całością spółki P. Sp. z o.o., bowiem z porównania zapisów § 14¹ i § 17¹ nie wynika, że prawo odwołania przez B. S.A. Zarządu lub jego członków (§ 17¹) będzie skuteczne przy zachowaniu dotychczasowego brzmienia § 14¹.

Wobec powyższego orzeczono jak w sentencji.

Stosownie do treści art. 78 ust. 1 ustawy o ochronie (...), w związku z art. 479²⁸ § 2 k.p.c. – od niniejszej decyzji przysługuje odwołanie do Sądu Okręgowego w Warszawie – Sądu Antymonopolowego, w terminie dwutygodniowym od dnia jej

doręczenia, za pośrednictwem Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów –
Delegatury w Lublinie.

Otrzymuje:
B. S.A. w B.

Z upoważnienia Prezesa Urzędu
Ochrony Konkurencji i Konsumentów
Dyrektor Delegatury w Lublinie
Ewa Wiszniowska