



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

Warszawa, dnia 01.08.2005 r.

DOK3-421/14/05/MB

DECYZJA nr DOK - 82/05

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 (Dz. U. z 2003 r. Nr 86, poz. 804 ze zm.), po przeprowadzeniu postępowania antymonopolowego z wniosku Carey Agri International Poland Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie, Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów **wydaje zgodę** na dokonanie koncentracji, polegającej na przejęciu przez Carey Agri International Poland Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie kontroli nad Botapol Holding B.V. z siedzibą w Zoetermeer, Holandia.

UZASADNIENIE

W dniu 25 maja 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 Carey Agri International Poland Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie, zwaną dalej „Carey Agri”, kontroli nad Botapol Holding B.V. z siedzibą w Zoetermeer, Holandia, zwaną dalej „Botapol”.

W związku z tym, iż:

- 1) spełnione zostały niezbędne przesłanki uzasadniające obowiązek zgłoszenia zamiaru koncentracji, bowiem:
 - łączny obrót przedsiębiorców uczestniczących w koncentracji - w roku obrotowym poprzedzającym rok zgłoszenia zamiaru koncentracji – przekroczył wartość 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 o ochronie konkurencji”, tj. równowartość 50 mln EURO,

- przejęcie kontroli nad spółką – poprzez nabycie akcji tej spółki, jest jednym ze sposobów koncentracji, określonych w art. 12 ust. 2 pkt 2 ustawy o ochronie konkurencji,

2) nie występuje w tej sprawie żadna okoliczność z katalogu przesłanek wymienionych w art. 13 ustawy o ochronie konkurencji, wyłączająca obowiązek zgłoszenia zamiaru przedmiotowej koncentracji,

w dniu 25 maja 2005 r. organ antymonopolowy wszczął postępowanie antymonopolowe w tej sprawie, o czym, zgodnie z art. 61 § 4 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2000 r. Nr 98, poz. 1071 ze zm.), zawiadomił stronę pismem z dnia 8 czerwca 2005 r.

Uczestnicy koncentracji

Carey Agri (aktywny uczestnik koncentracji) wchodzi w skład grupy kapitałowej utworzonej przez spółkę giełdową (jej akcje notowane są na giełdzie NASDAQ) Central European Distribution Corporation z siedzibą w Filadelfii, USA, zwaną dalej „CEDC” (podmiot dominujący Carey Agri). Według stanu na dzień 31 grudnia 2004 r. wśród akcjonariuszy CEDC było co najmniej 106 podmiotów kontrolujących łącznie ok. 98% kapitału i posiadających taką samą liczbę głosów na walnym zgromadzeniu akcjonariuszy tej spółki. CEDC prowadzi działalność wyłącznie w Polsce (nie uzyskuje przychodów w innych krajach) za pośrednictwem spółek zależnych. Grupa posiada następujące podmioty zależne:

- 1) Carey Agri (wnioskodawca),
- 2) Astor Sp. z o.o. z siedzibą w Olsztynie,
- 3) Dako-Galant Sp. z o.o. z siedzibą w Stargardzie Szczecińskim,
- 4) Polskie Hurtownie Alkoholi Sp. z o.o. z siedzibą w Zielonej Górze,
- 5) Panta Hurt Sp. z o.o. z siedzibą Mińska Mazowieckim,
- 6) MTC Sp. z o.o. z siedzibą w Białymstoku,
- 7) Multi-Ex S.A. z siedzibą w Kaliszu,
- 8) Piwnica Wybornych Win Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie,
- 9) Fine Wine & Spirits Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie,
- 10) Przedsiębiorstwo Dystrybucji Alkoholi AGIS S.A. z siedzibą w Toruniu,

- 11) Miro Sp. z o.o. z siedzibą w Ząbkowicach Śląskich,
- 12) Damianex S.A. z siedzibą w Przeworsku,
- 13) Saol Dystrybucja Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie,
- 14) Onufry S.A. z siedzibą w Gdańsku,
- 15) Polnis Dystrybucja Sp. z o.o. z siedzibą w Łodzi,
- 16) Delikates Sp. z o.o. z siedzibą w Koninie.

Ponadto obecnie prowadzone jest przed Prezesem Urzędu postępowanie antymonopolowe w sprawie zamiaru koncentracji, polegającej na przejęciu przez Carey Agri kontroli nad Imperial Sp. z o.o. z siedzibą w Łomży, zwaną dalej „Imperial”.

Spółki należące do Grupy CEDC prowadzą działalność jako samodzielne podmioty. Sprzedaż realizowana jest poprzez punkty sprzedaży (magazyny) zlokalizowane na terenie całego kraju.

Carey Agri, podobnie jak Grupa CEDC, prowadzi działalność w zakresie:

- 1) hurtowej dystrybucji napojów alkoholowych, w której, w zależności od rodzaju zezwolenia niezbędnego do prowadzenia działalności, wyróżnia się:
 - hurtową dystrybucję napojów alkoholowych wysokoprocentowych o zawartości alkoholu powyżej 18% (spirytus rektyfikowany, wódki czyste i gatunkowe, winiaki, nalewki, likiery oraz inne wyroby alkoholowe o zawartości alkoholu pow. 18%) – w 2004 r. Grupa osiągnęła ok. [tajemnica przedsiębiorstwa]¹ udziału w tym rynku (po przejęciu kontroli nad Imperial udział ten wzrośnie do ok. [tajemnica przedsiębiorstwa]),
 - hurtową dystrybucję napojów alkoholowych niskoprocentowych o zawartości alkoholu powyżej 4,5% do 18%, z wyjątkiem piwa (do tego segmentu zalicza się głównie produkty winiarskie, na które składają się następujące wyroby: wina owocowe, wina gronowe, wina musujące, wermuty i wina ziołowe, miody pitne oraz napoje winopodobne, tj. mieszanki win z sokami owocowymi) – udział grupy w 2004 r. wyniósł ok. [tajemnica przedsiębiorstwa] (po przejęciu kontroli nad Imperial udział ten wzrośnie do ok. [tajemnica przedsiębiorstwa]),
 - hurtową dystrybucję napojów alkoholowych o zawartości alkoholu do 4,5% (wyroby ze słodu) oraz piwa - w 2004 r. Grupa osiągnęła ok. [tajemnica przedsiębiorstwa] udziału w tym rynku (po przejęciu kontroli nad Imperial udział ten wzrośnie do ok. [tajemnica przedsiębiorstwa]) oraz

¹ Wszystkie podawane w niniejszej decyzji udziały rynkowe Grupy CEDC są udziałami ilościowymi

2) hurtowej dystrybucji napojów bezalkoholowych, która jest uzupełnieniem oferty handlowej Grupy. W 2004 r. udział Grupy CEDC w krajowym rynku hurtowej dystrybucji napojów bezalkoholowych nie przekroczył [tajemnica przedsiębiorstwa].

Botapol (pasywny uczestnik koncentracji) jest spółką joint venture (50%/50%) utworzoną przez: Takirra Investment Corporation N.V. z siedzibą w Curacao, Antyle Holenderskie, zwaną dalej „Takirra”, oraz Botapol Management B.V. z siedzibą w Zoetermeer, Holandia, zwaną dalej „Botapol Management”, spółkę należącą do francuskiej grupy kapitałowej Remy Cointreaau S.A. z siedzibą w Cognac, Francja, prowadzącej działalność w zakresie produkcji i dystrybucji napojów alkoholowych.

Botapol jest spółką holdingową, której działalność polega na posiadaniu akcji/udziałów innych przedsiębiorców. Posiada dwie spółki zależne:

- Bols Sp. z o.o. z siedzibą w Obornikach Wielkopolskich, zwaną dalej „Bols”, prowadzącą działalność w zakresie produkcji napojów alkoholowych wysokoprocentowych o zawartości alkoholu powyżej 18% oraz hurtowej sprzedaży tych napojów,
- Hillcroft Limited Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie, zwaną dalej „Hillcroft”, której działalność polega na udzielaniu spółce Bols licencji na produkcję i dystrybucję w Polsce wódki „Soplica”.

W 2004 r. Bols uzyskała następujące ilościowe udziały w krajowym rynku w zakresie poszczególnych rodzajów prowadzonej działalności:

- produkcja napojów alkoholowych wysokoprocentowych (wódki czyste i gatunkowe) – ok. [tajemnica przedsiębiorstwa] (źródło: szacunki własne Bols).

Jednakże, jak wynika z przeprowadzonego przez organ antymonopolowy w I połowie 2005 r. badania stanu koncentracji na krajowym rynku napojów alkoholowych w 2004 r., ilościowy udział spółki Bols w zakresie produkcji wódki ogółem wyniósł ok. [tajemnica przedsiębiorstw]. Mając na uwadze fakt, iż analogiczne badanie, które zostało przeprowadzone przez Prezesa Urzędu w 2004 r. i którym objęto taką samą liczbę podmiotów, wykazało, iż zebrane dane są bardzo zbliżone do danych opracowanych przez Główny Urząd Statystyczny, organ antymonopolowy uznał również dane uzyskane w trakcie tegorocznego badania jako dane w pełni odzwierciedlające rzeczywistą wielkość polskiego rynku produkcji i sprzedaży wyrobów alkoholowych, a obliczony na ich podstawie ilościowy udział w rynku poszczególnych uczestników, w tym również spółki Bols, jako najbardziej wiarygodny;

- hurtowa dystrybucja napojów alkoholowych wysokoprocentowych o zawartości alkoholu powyżej 18% - ok. [tajemnica przedsiębiorstwa] udziału w rynku (źródło: dane obliczone przez stronę na podstawie sporządzonego przez Ministerstwo Gospodarki „Wykazu firm według ilości sprzedaży alkoholu o zawartości powyżej 18% w 2004 r.”).

Przyczyny i zakres koncentracji

Zamierzona koncentracja polega na przejęciu przez Carey Agri bezpośredniej kontroli nad Botapol poprzez nabycie 100% udziałów tej Spółki, dających tyle samo procent głosów na zgromadzeniu wspólników. Z uwagi na fakt, iż Botapol jest jedynym wspólnikiem Bols oraz Hilcroft, w konsekwencji przedmiotowa koncentracja doprowadzi do przejęcia przez Carey Agri pośredniej kontroli nad tymi Spółkami.

Zgodnie z postanowieniami Umowy Sprzedaży Udziałów Botapol z dnia 27 czerwca 2005 r. przedmiotowa koncentracja przebiegać będzie w następujących etapach: [tajemnica przedsiębiorstwa].

Główną, deklarowaną przez zgłaszającego zamiar, przyczyną przedmiotowej koncentracji jest realizacja strategii rozwoju Grupy CEDC, w ramach której CEDC zawarła [tajemnica przedsiębiorstwa].

Jak podaje zgłaszający zamiar, w wyniku przedmiotowej transakcji nie dojdzie do ograniczenia dotychczasowej liczby dystrybutorów Bols, ani też do ograniczenia dystrybuowanych przez CEDC produktów jedynie do wyrobów produkowanych przez Bols.

W trakcie postępowania organ antymonopolowy ustalił i zważył, co następuje:

Rynki właściwe, na które koncentracja wywiera wpływ

W myśl 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, są uznawane 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 dwa elementy: towar (rynek produktowy) i terytorium (rynek geograficzny).

W przedmiotowej koncentracji właściwym rynkiem produktowym (rynkiem wspólnym) jest hurtowa dystrybucja napojów alkoholowych wysokoprocentowych o zawartości alkoholu powyżej 18%.

Właściwym rynkiem geograficznym dla rynku hurtowej dystrybucji napojów alkoholowych wysokoprocentowych jest rynek krajowy. Takie oznaczenie rynku geograficznego potwierdza wcześniejsze orzecznictwo Prezesa Urzędu, m.in. w sprawach zakończonych: decyzją nr RWR 25/2004 z dnia 17 czerwca 2004 r., decyzją nr RŁO 15/2004 z dnia 8 grudnia 2004 r. oraz decyzją nr RPZ-15/2005 z dnia 10 czerwca 2005 r.

Krajowy rynek dystrybucji napojów alkoholowych wysokoprocentowych znajduje się w fazie pełnego ukształtowania. Dostęp do kanałów dystrybucji jest otwarty dla wszystkich uczestników tego rynku, szeroki jest również dostęp do źródeł zaopatrzenia, gdyż producenci alkoholi zwykle dystrybuują swoje produkty za pośrednictwem kilku lub nawet kilkunastu dystrybutorów. Krajowy rynek dystrybucji alkoholi charakteryzuje się znacznym rozproszeniem struktury podmiotowej. Jak wynika z danych Ministerstwa Gospodarki (źródło: „Wykaz firm według ilości sprzedaży alkoholu o zawartości powyżej 18% w 2004 r.”) w 2004 r. sprzedaż napojów alkoholowych prowadziło 260 podmiotów. Głównymi konkurentami uczestników przedmiotowej koncentracji w zakresie hurtowej dystrybucji napojów alkoholowych wysokoprocentowych są: Sobieski Dystrybucja Sp. z o.o. w Warszawie (w 2004 r. – ok. [tajemnica przedsiębiorstwa] udziału w rynku), Alti Plus S.A. w Krakowie (w 2004 r. ok. [tajemnica przedsiębiorstwa] udziału w rynku), MAKRO CASH & CARRY Polska S.A. w Warszawie (w 2004 r. ok. [tajemnica przedsiębiorstwa] udziału w rynku) oraz „ELMAR” Przedsiębiorstwo Handlu Zagranicznego w Jędrzejowie (w 2004 r. ok. [tajemnica przedsiębiorstwa] udziału w rynku).

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

proceeds to the acquisition of a combined share in the geographical market in a higher percentage than 20%.

In accordance with the above definition in the present matter there are no markets, in which concentration exerts an influence in a horizontal system, because its participants in the result of this transaction will obtain a share in the national market of wholesale distribution of high-alcohol beverages with an alcohol content above 18% amounting to approx. [confidentiality of the undertaking]².

Therefore, the subject matter of the concentration will not lead to the acquisition of a share in that market in a higher percentage than 20%.

b) a market in which, to which concentration exerts an influence in a vertical system (pionowym), is every product market, if simultaneously :

- there is on it at least one undertaking participating in the concentration,
- it is simultaneously a market of purchase or sale (poprzedni lub następny szczebel obrotu), in which one of the remaining undertakings participating in the concentration,
- individual or combined share in the market of the undertakings participating in the concentration on these markets exceeds 30%, without regard to whether there is currently a relationship of the type supplier – customer between these undertakings.

Botapol, through the company Bols, acts on the Polish market of production of high-alcohol beverages (wódki czyste i gatunkowe) with an alcohol content above 18%, while Carey Agri conducts its activity in the scope of wholesale distribution of these beverages (następny szczebel obrotu), however, with regard to the fact, that neither individual, nor combined share in the market of the undertakings participating in the subject matter of the concentration does not exceed on these markets 30%, the concentration does not exert an influence on any of the markets in a vertical system (pionowym).

c) a market in which, to which concentration exerts an influence in a conglomerate system, is every product market, in which there are no relationships (układy) horizontal and

² udział ten uwzględnia również pozycję rynkową Imperial

wertykalne, ale przynajmniej jeden przedsiębiorca uczestniczący w koncentracji posiada więcej niż 40% udziału w jakimkolwiek rynku właściwym.

W toku przeprowadzonego postępowania nie zidentyfikowano żadnych rynków, na które przedmiotowa koncentracja może wywierać wpływ w układzie konglomeratowym.

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 umożliwi 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 kryterium wskazane w art. 17 ustawy o ochronie konkurencji. Przyjmując niniejsze stanowisko, Prezes Urzędu miał na względzie następujące okoliczności:

1. W wyniku przedmiotowej koncentracji jej uczestnicy nie osiągną w rynku właściwym udziału przekraczającego 20%. Ich łączny udział w krajowym rynku hurtowej dystrybucji napojów alkoholowych wysokoprocentowych o zawartości alkoholu powyżej 18% wyniesie ok. [tajemnica przedsiębiorstwa].
2. Wprawdzie w wyniku omawianej transakcji Carey Agri stanie się uczestnikiem krajowego rynku produkcji napojów alkoholowych wysokoprocentowych (wódki czyste i gatunkowe), jednakże uzyskany udział w tym rynku [tajemnica przedsiębiorstwa] nie spowoduje istotnego ograniczenia konkurencji, natomiast pozycja rynkowa Carey Agri w zakresie hurtowej dystrybucji napojami alkoholowymi wysokoprocentowymi o zawartości alkoholu powyżej 18% ulegnie nieznacznemu wzmocnieniu (o ok. [tajemnica przedsiębiorstwa]).
3. Struktura podmiotowa tych rynków wskazuje, iż przedsiębiorcy uczestniczący w przedmiotowej koncentracji spotykać się będą z istotną konkurencją.

4. Nie istnieją rynki właściwe, na które zamierzona koncentracja wywarłaby wpływ w jakimkolwiek układzie. Tym samym, koncentracja ta nie wpłynie na stan konkurencji na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej.

Wobec powyższego orzeczono jak w sentencji.

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

Z upoważnienia Prezesa Urzędu
Ochrony Konkurencji i Konsumentów

*p.o. Dyrektora
Departamentu Ochrony Konkurencji
Monika Bychowska*

Otrzymuje:

Carey Agri International Poland Sp. z o.o., Warszawa