



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW
TOMASZ CHRÓSTNY**

Warszawa, 18 września 2023 r.

DKK-1.421.55.2022.JBG

Decyzja nr DKK-207/2023

- I. Na podstawie art. 19 ust. 1 i 2 w związku z art. 13 ust. 1 oraz ust. 2 pkt 2 ustawy z dnia 16 lutego 2007 r. o ochronie konkurencji i konsumentów (Dz. U. z 2023 r., poz. 1689), po przeprowadzeniu postępowania antymonopolowego wszczętego na wniosek GEMINI POLSKA sp. z o.o. z siedzibą w Gdańsku, Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów **wydaje zgodę** na dokonanie koncentracji, polegającej na przejęciu przez GEMINI POLSKA sp. z o.o. z siedzibą w Gdańsku kontroli nad Apteką Trójmiasto sp. z o.o. z siedzibą w Gdańsku, **pod warunkiem**, że w ciągu [informacja prawnie chroniona] od daty wydania decyzji Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, wyrażającej zgodę na dokonanie koncentracji, polegającej na przejęciu przez GEMINI POLSKA sp. z o.o. z siedzibą w Gdańsku kontroli nad Apteką Trójmiasto sp. z o.o. z siedzibą w Gdańsku, GEMINI POLSKA sp. z o.o. z siedzibą w Gdańsku w sposób trwały i nieodwracalny wyzbędzie się zorganizowanego zespołu składników materialnych i niematerialnych przeznaczonych do prowadzenia działalności gospodarczej w postaci apteki zlokalizowanej w Starogardzie Gdańskim przy ul. Hallera 19C oraz apteki zlokalizowanej w Suwałkach przy ul. 1 Maja 6, przy czym:
1. przeniesienie dotyczyć będzie w szczególności:
 - a) praw i obowiązków wynikających z umowy najmu, dzierżawy bądź własności powierzchni przeznaczonej do prowadzenia aptek zlokalizowanych w Starogardzie Gdańskim przy ul. Hallera 19C oraz w Suwałkach przy ul. 1 Maja 6,
 - b) praw i obowiązków wynikających z umów leasingu składników majątkowych wykorzystywanych wyłącznie w aptekach zlokalizowanych

w Starogardzie Gdańskim przy ul. Hallera 19C oraz w Suwałkach przy ul. 1 Maja 6,

- c) składników majątkowych aptek zlokalizowanych w Starogardzie Gdańskim przy ul. Hallera 19C oraz w Suwałkach przy ul. 1 Maja 6, wykorzystywanych wyłącznie w tych aptekach,
 - d) praw i obowiązków wynikających z umów pracowniczych pracowników, których aktualnym miejscem pracy są wyłącznie apteki zlokalizowane w Starogardzie Gdańskim przy ul. Hallera 19C oraz w Suwałkach przy ul. 1 Maja 6,
2. wyzbycie się powyższych praw zostanie dokonane wyłącznie na rzecz inwestora, który:
- a) nie będzie należał do tej samej grupy kapitałowej w rozumieniu art. 4 pkt 14 ustawy z dnia 16 lutego 2017 r. o ochronie konkurencji i konsumentów (Dz. U. z 2023 r., poz. 1689), której częścią jest GEMINI POLSKA sp. z o.o. z siedzibą w Gdańsku, ani nie będzie kontrolowany wyłącznie lub wspólnie, bezpośrednio lub pośrednio przez żaden podmiot należący do tej grupy kapitałowej, oraz
 - b) daje gwarancję kontynuowania działalności aptecznej w aptekach zlokalizowanych w Starogardzie Gdańskim przy ul. Hallera 19C oraz w Suwałkach przy ul. 1 Maja 6, w tym w szczególności posiada wystarczające zasoby finansowe, praktyczną wiedzę specjalistyczną oraz niezbędne doświadczenie do prowadzenia wyżej wymienionych aptek przez okres co najmniej dwóch lat,
3. nabycie przez niezależnego inwestora ww. składników materialnych i niematerialnych nie doprowadzi do istotnego ograniczenia konkurencji na lokalnym rynku detalicznej sprzedaży wyrobów farmaceutycznych realizowanej przez apteki ogólnodostępne i punkty apteczne obejmujących obszar lokalnych rynków aptecznych wyznaczonych odległością do 1 km od aptek zlokalizowanych w Starogardzie Gdańskim przy ul. Hallera 19C oraz w Suwałkach przy ul. 1 Maja 6,
4. niezależny inwestor powinien zostać zaakceptowany przez Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów przed nabyciem ww. składników materialnych i niematerialnych. Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów może odmówić akceptacji - w terminie 21 dni od

przedstawienia Prezesowi Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów informacji na temat inwestora - jeżeli nabycie przez tego inwestora ww. składników materialnych i niematerialnych, doprowadzi do istotnego ograniczenia konkurencji na lokalnym rynku detalicznej sprzedaży wyrobów farmaceutycznych realizowanej przez apteki ogólnodostępne i punkty apteczne obejmującym obszar lokalnych rynków aptecznych wyznaczonych odległością do 1 km od aptek zlokalizowanych w Starogardzie Gdańskim przy ul. Hallera 19C oraz w Suwałkach przy ul. 1 Maja 6 lub w przypadku, gdy inwestor ten nie daje gwarancji kontynuowania działalności aptecznej w aptekach w Starogardzie Gdańskim przy ul. Hallera 19C oraz w Suwałkach przy ul. 1 Maja 6, w tym w szczególności nie posiada wystarczających zasobów finansowych, praktycznej wiedzy specjalistycznej oraz niezbędnego doświadczenia w zakresie prowadzenia działalności aptecznej bądź niespełniony jest warunek jego niezależności od GEMINI POLSKA sp. z o.o. z siedzibą w Gdańsku,

5. umowa z niezależnym inwestorem będzie zawierała stosowną klauzulę zabezpieczającą nieprzerwane prowadzenie przez inwestora działalności aptecznej w aptekach w Starogardzie Gdańskim przy ul. Hallera 19C oraz w Suwałkach przy ul. 1 Maja 6 przez okres dwóch lat od daty nabycia ww. składników materialnych i niematerialnych przez inwestora oraz zobowiązującą inwestora przez ten sam okres do niezbywania lub nieobciążania składników materialnych i niematerialnych służących do prowadzenia aptek w Starogardzie Gdańskim przy ul. Hallera 19C oraz w Suwałkach przy ul. 1 Maja 6, przez inwestora w sposób, który mógłby mieć negatywny wpływ na możliwości kontynuowania działalności operacyjnej tych aptek. Klauzula będzie w realny sposób, tj. z uwzględnieniem np. postanowień o karze umownej w wysokości adekwatnej do wysokości przeprowadzonej koncentracji, zabezpieczać praktyczną możliwość jej wyegzekwowania, przy czym:

- klauzula, o której mowa w pkt powyżej powinna zostać zaakceptowana przez Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów przed zawarciem umowy. Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów może odmówić akceptacji - w terminie 21 dni od przedstawienia Prezesowi Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów treści umowy - jeżeli klauzula ta nie będzie spełniać wymogów, o których mowa w pkt powyżej.

II. Na podstawie art. 19 ust. 3 ustawy z dnia 16 lutego 2017 r. o ochronie konkurencji i konsumentów (Dz. U. z 2023 r., poz. 1689), Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów nakłada na GEMINI POLSKA sp. z o.o. z siedzibą w Gdańsku obowiązek złożenia informacji dotyczących realizacji warunku w terminie 30 dni od daty jego realizacji lub upływu terminu jego wykonania.

UZASADNIENIE

21 września 2022 r. wpłynęło do Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (dalej także: „Prezes Urzędu” lub „organ antymonopolowy”) zgłoszenie zamiaru koncentracji przedsiębiorców, polegającej na przejęciu przez GEMINI POLSKA sp. z o.o. z siedzibą w Gdańsku (dalej: „Gemini Polska” lub „Zgłaszający”) kontroli nad Apteką Trójmiasto sp. z o.o. z siedzibą w Gdańsku (dalej: „Apteka Trójmiasto”), tj. koncentracji określonej w art. 13 ust. 2 pkt 2 ustawy z dnia 16 lutego 2007 r. o ochronie konkurencji i konsumentów (Dz. U. z 2023 r., poz. 1689 – dalej: „ustawa o ochronie konkurencji”). W związku z tym, iż spełnione zostały niezbędne przesłanki, uzasadniające obowiązek zgłoszenia zamiaru koncentracji, bowiem:

- łączny światowy obrót przedsiębiorców uczestniczących w koncentracji w roku obrotowym poprzedzającym rok zgłoszenia przekroczył równowartość 1 mld euro, tj. kwotę określoną w art. 13 ust. 1 pkt 1 ustawy o ochronie konkurencji,
- łączny obrót przedsiębiorców uczestniczących w koncentracji w roku obrotowym poprzedzającym rok zgłoszenia na terenie Polski przekroczył równowartość 50 mln euro, tj. kwotę określoną w art. 13 ust. 1 pkt 2 ustawy o ochronie konkurencji,
- przejęcie przez jednego lub więcej przedsiębiorców bezpośredniej kontroli nad innym przedsiębiorcą jest sposobem koncentracji, określonym w art. 13 ust. 2 pkt 2 ww. ustawy,
- nie występuje w tej sprawie żadna okoliczność z katalogu przesłanek wyłączających obowiązek zgłoszenia zamiaru przedmiotowej koncentracji wymienionych w art. 14 ustawy o ochronie konkurencji,

zostało wszczęte postępowanie antymonopolowe w przedmiotowej sprawie, o czym, zgodnie z art. 61 § 4 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (t.j. Dz. U. z 2023 r., poz. 775), Zgłaszający został powiadomiony

pismem z 6 października 2022 r.

17 lutego 2023 r. postanowieniem nr DKK-13/2023 organ antymonopolowy postanowił na podstawie art. 96a ust. 1 pkt 1 i 3 ustawy *o ochronie konkurencji* przedłużyć termin na zakończenie postępowania w tej sprawie o 4 miesiące w celu przeprowadzenia badania rynku. Uzasadniając powyższe Prezes Urzędu wskazał m.in., iż działalność uczestników koncentracji pokrywa się na lokalnym rynku detalicznej sprzedaży wyrobów farmaceutycznych realizowanej przez apteki ogólnodostępne i punkty apteczne, w którym łączne udziały według szacunków Zgłaszającego przekraczały poziom 20%, a z uwagi na fakt, iż jak wskazał Zgłaszający nie ma on dostępu do rzeczywistych danych swoich konkurentów, przedstawione we wniosku informacje dotyczące rynków właściwych opierały się na szacunkach Zgłaszającego.

W ramach badania rynku organ antymonopolowy skierował pytania do wskazanych przez Zgłaszającego konkurentów uczestników koncentracji prowadzących działalność w zakresie sprzedaży detalicznej wyrobów farmaceutycznych na rynkach, na których działalność uczestników koncentracji się pokrywa. Pytania dotyczyły m.in. wielkości przychodów ze sprzedaży wyrobów farmaceutycznych w 2021 r. i 2022 r., wartości sprzedaży internetowej, planów dotyczących otwierania i zamykania aptek, a także opinii przedsiębiorców na temat planowanej koncentracji i ewentualnych skutków koncentracji na lokalnych rynkach detalicznej sprzedaży wyrobów farmaceutycznych, będących przedmiotem badania.

W wyniku przeprowadzonego postępowania Prezes Urzędu ustalił, co następuje:

Uczestnicy koncentracji

Gemini Polska (aktywny uczestnik koncentracji) jest bezpośrednio kontrolowany przez Value Pharmacy B.V. z siedzibą w Amsterdamie, Holandia, będącą własnością funduszy private equity zarządzanych przez Warburg Pincus LLC, z siedzibą w Nowym Jorku, stanie Nowy Jork, Stany Zjednoczone (dalej: „Warburg Pincus”). Fundusze te inwestują w spółki prowadzące działalność w różnych sektorach – energetycznym, finansowym, opieki zdrowotnej i konsumenckim, przemysłowym, technologicznym, mediowym i telekomunikacyjnym. Warburg Pincus, fundusze zarządzane przez Warburg Pincus i spółki

portfelowe kontrolowane przez te fundusze tworzą łącznie grupę Warburg Pincus (dalej: „Grupa Warburg Pincus” bądź „Grupa Zgłaszającego”).

Gemini Polska jest holdingiem finansowym, który stoi na czele grupy spółek, których działalność obejmuje głównie sprzedaż detaliczną wyrobów farmaceutycznych, leczniczych i tradycyjnie dystrybuowanych za pośrednictwem aptek ogólnodostępnych i punktów aptecznych (np. kosmetyki apteczne i wyroby medyczne).

Gemini Polska posiada 96 aptek własnych oraz jest organizatorem sieci franczyzowej obejmującej [informacja prawnie chroniona] aptek franczyzowych.

Grupa Warburg, poza Zgłaszającym, posiada w Polsce następujące spółki zależne:

1. Polish Pharmacies sp. z o.o. z siedzibą w Gdańsku – usługi logistyczne oraz spedycyjne na rzecz spółek z grupy prowadzących sprzedaż internetową,
2. Centrum Dystrybucji Leków sp. z o.o. z siedzibą w Gdańsku – sprzedaż hurtowa wyrobów farmaceutycznych i medycznych,
3. Laboratoria Gemini sp. z o.o. z siedzibą w Gdańsku – dystrybucja oraz promocja marki SEMA,
4. Gemini Apps sp. z o.o. z siedzibą w Gdańsku – prowadzenie drogerii internetowej portalu gemini.pl,
5. Gemini Privacy sp. z o.o. – świadczenie usług dot. poprawnego funkcjonowania konta ułatwiającego użytkownikom korzystanie z usług związanych z marką Gemini,
6. Supernova sp. z o.o. z siedzibą we Wrocławiu,
7. VITA sp. z o.o. z siedzibą we Wrocławiu,
8. Libra sp. z o.o. z siedzibą w Szczecinie,
9. Portowe Apteki sp. z o.o. z siedzibą w Szczecinie,
10. Pharmaland Medicamenti sp. z o.o. z siedzibą w Polkowicach,
11. Zdrowie sp. z o.o. z siedzibą w Kwidzynie,
12. Pharmavit Polska sp. z o.o. z siedzibą w Gdańsku,
13. Apteka Gemini Hütter sp. z o.o. z siedzibą w Wejherowie,
14. Apteka WZGEM sp. z o.o. z siedzibą w Gdańsku,
15. Apteka MCGEM sp. z o.o. z siedzibą w Gdańsku,
16. PPH „Puri-Pharma” sp. z o.o. z siedzibą w Gdańsku,
17. Apteka w Galerii sp. z o.o. z siedzibą w Gdańsku,
18. Apteki Warszawskie sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie,
19. Aloes sp. z o.o. z siedzibą w Myszkowie,

20. Apteka pod Wagą sp. z o.o. z siedzibą w Szczecinie,
21. Danmed sp. z o.o. z siedzibą w Krakowie,
22. Elfarm sp. z o.o. z siedzibą w Nowym Sączu,
23. Eko Farmacja sp. z o.o. z siedzibą w Elku,
24. Gemini Hutter sp. z o.o. z siedzibą w Wejherowie oraz
25. Agip sp. z o.o. z siedzibą w Gdańsku

– sprzedaż detaliczna wyrobów farmaceutycznych prowadzona w aptekach.

Ponadto, Grupa Warburg posiada po 49% udziałów w następujących spółkach prowadzących apteki franczyzowe pod szyldem Gemini:

1. Apteki Pomorskie sp. z o.o. z siedzibą w Gdańsku,
2. Apteka Dworcowa sp. z o.o. z siedzibą w Wejherowie,
3. Apteki Gdańskie sp. z o.o. z siedzibą w Wejherowie,
4. Gemini sp. z o.o. z siedzibą w Wejherowie¹,
5. Apteka Gemini sp. z o.o. z siedzibą w Gdańsku oraz
6. Gemini Pharm sp. z o.o. z siedzibą w Gdyni.

Obrót Grupy Warburg w 2021 r. wyniósł [informacja prawnie chroniona] euro na świecie, zaś obrót samej Gemini Polska i jej spółek zależnych wyniósł ok. 202 mln euro i został zrealizowany na terytorium Polski.

Apteka Trójmiasto (pasywny uczestnik koncentracji) kontrolowana jest przez pana Piotra Madeja, który jest jej jedynym udziałowcem. Apteka Trójmiasto pełni przede wszystkim funkcję holdingową dla spółki Gemini Pharm sp. z o. o. z siedzibą w Gdyni (dalej: „Gemini Pharm”). Udziałowcami Gemini Pharm są pan Piotr Madej (51% udziałów) oraz Zgłaszający (49% udziałów).

Apteka Trójmiasto za pośrednictwem Gemini Pharm prowadzi działalność w zakresie sprzedaży detalicznej wyrobów farmaceutycznych prowadzonej w 20 aptekach zlokalizowanych w Gdyni (3 apteki), Gdańsku, Zielonej Górze, Inowrocławiu, Toruniu, Włocławku (po 2 apteki), Tczewie, Iławie, Suwałkach, Starogardzie Gdańskim, Kętrzynie, Ostródzie i Giżycku (po 1 aptecę), dalej łącznie: „Przejmowane Apteki”. Apteki te należą do

¹ Prezes Urzędu decyzją nr DKK-171/2023 z 8 sierpnia 2023 r. wydał zgodę na przejęcie przez Gemini Polska kontroli nad Apteką Powiśle sp. z o.o. z siedzibą w Malborku oraz pośrednio nad Gemini sp. z o.o. z siedzibą w Wejherowie.

sieci franczyzowej organizowanej przez Gemini Polska i prowadzone są pod szyldem „Gemini”.

Apteka Trójmiasto nie zrealizowała obrotu w 2020 r. i 2021 r. Natomiast Gemini Pharm osiągnął w 2021 r. obrót na terytorium RP w wysokości ok. 50 mln euro.

Przyczyny i zakres koncentracji

Planowana koncentracja została zgłoszona w trybie art. 13 ust. 2 pkt 2 ustawy *o ochronie konkurencji*. Podstawę zgłoszenia zamiaru koncentracji stanowi warunkowa umowa sprzedaży udziałów zawarta pomiędzy Zgłaszającym a panem Piotrem Madejem [informacja prawnie chroniona] r. zmieniona [informacja prawnie chroniona] r. Na jej podstawie Zgłaszający nabędzie bezpośrednio 100% udziałów w Aptece Trójmiasto oraz pośrednio 100% w Gemini Pharm, zostając tym samym właścicielem ww. 20 aptek. Deklarowanym celem koncentracji jest zamiar rozszerzenia przez Zgłaszającego sieci aptek do niego należących, aby móc lepiej zarządzać aptekami działającymi pod szyldem „Gemini”. Zarządzanie przez jednego przedsiębiorcę aptekami ma wpłynąć na szybszy rozwój marki, zwiększenie rozpoznawalności na rynku, dotarcie do szerszego grona konsumentów, a tym samym polepszenie swojej pozycji wobec innych aptek.

Uzasadnienie określenia rynków wspólnych oraz powiązanych wertykalnie w aspekcie produktowym i geograficznym:

Rynek detalicznej sprzedaży wyrobów farmaceutycznych – w aspekcie produktowym

Przedsiębiorcy uczestniczący w koncentracji prowadzą działalność w zakresie detalicznej sprzedaży wyrobów farmaceutycznych za pośrednictwem aptek ogólnodostępnych.

W dotychczasowym orzecznictwie Prezesa Urzędu wyróżniano rynek detalicznej sprzedaży wyrobów farmaceutycznych realizowanej przez apteki ogólnodostępne i punkty apteczne, obejmujący produkty lecznicze i inne produkty tradycyjnie dystrybuowane przez apteki (np. kosmetyki apteczne czy niektóre wyroby medyczne). Z tak zdefiniowanego rynku wyłączono rynek produktów leczniczych weterynaryjnych, który wykazuje wszystkie cechy rynku odrębnego: działalność w zakresie dystrybucji (zarówno hurtowej, jak i detalicznej) produktów leczniczych weterynaryjnych jest reglamentowana odrębnie w stosunku do

dystrybucji produktów leczniczych i wyrobów medycznych (wymagane jest odrębne zezwolenie nadzoru farmaceutycznego), inni są odbiorcy końcowi, inna jest skala transakcji oraz przedmiot działalności².

Rynek detalicznej sprzedaży wyrobów farmaceutycznych – w aspekcie geograficznym

W aspekcie geograficznym, zgodnie z dotychczasowymi decyzjami Prezesa Urzędu, rynek detalicznej sprzedaży wyrobów farmaceutycznych realizowanej przez apteki ogólnodostępne i punkty apteczne, określany był jako rynek lokalny, ograniczający się do obszarów wyznaczonych promieniem do 1 km od każdej apteki/punktu aptecznego należącego do spółki przejmowanej³.

W celu określenia takiego zasięgu poszczególnych rynków posłużono się danymi wskazującymi, iż prawie 2/3 konsumentów dokonuje zakupów w aptece, do której dociera pieszo (średni czas dojścia wynosi 5 minut). Analiza zachowań konsumentów wskazuje ponadto, iż przy wyborze apteki przeważająca część konsumentów kieruje się przede wszystkim odległością od miejsca zamieszkania, pracy lub przychodni zdrowia⁴. Ponadto, Prezes Urzędu wyznaczając rynek geograficzny oraz dokonując oceny udziałów rynkowych uczestników koncentracji na danym rynku lokalnym bierze pod uwagę m.in. odległość, jaką faktycznie należy pokonać pomiędzy aptekami należącymi do uczestników koncentracji (bliskość konkurencji) uwzględniając warunki panujące na danym rynku (tory, koryta rzek).

Biorąc pod uwagę powyższe definicje rynku organ antymonopolowy uznał, iż działalność uczestników koncentracji pokrywa się na:

- lokalnym rynku detalicznej sprzedaży wyrobów farmaceutycznych przez apteki ogólnodostępne i punkty apteczne, obejmującym obszar wyznaczony odległością do 1 km od apteki Gemini zlokalizowanej w Starogardzie Gdańskim (ul. Hallera 19C) – dalej: „Apteka Przejmowana w Starogardzie Gdańskim przy ul. Hallera 19C”, na którym zlokalizowana jest także co najmniej jedna apteka Gemini Polska. Łączny udział uczestników koncentracji w omawianym rynku wyniósł ok. [informacja prawnie chroniona]% w 2021 r. i ok. [informacja prawnie chroniona]% w 2022 r.

² M.in. decyzje Prezesa Urzędu nr: DKK-230/2019 z 18 listopada 2019 r., DKK-71/2017 z 10 maja 2017 r., DKK-7/2014 z 27 stycznia 2014 r.

³ Ibidem.

⁴Raport UOKiK dot. detalicznej sprzedaży aptek z 2015 r., https://www.uokik.gov.pl/aktualnosci.php?news_id=11636.

- lokalnym rynku detalicznej sprzedaży wyrobów farmaceutycznych przez apteki ogólnodostępne i punkty apteczne, obejmującym obszar wyznaczony odległością do 1 km od apteki Gemini zlokalizowanej w Suwałkach (ul. 1 Maja 6) – dalej: „Apteka Przejmowana w Suwałkach przy ul. 1 Maja 6”, na którym zlokalizowana jest także co najmniej jedna apteka Gemini Polska. Łączny udział uczestników koncentracji w omawianym rynku wyniósł ok. [informacja prawnie chroniona]% w 2021 r. i ok. [informacja prawnie chroniona]% w 2022.

Rynek hurtowej sprzedaży wyrobów farmaceutycznych do aptek – w aspekcie produktowym

Jeżeli chodzi o działalność w zakresie hurtowej dystrybucji wyrobów farmaceutycznych, to dla oceny przedmiotowej koncentracji istotne znaczenie mają powiązania wertykalne, w zakresie w jakim Grupa Warburg, prowadzi działalność na rynku hurtowej sprzedaży wyrobów farmaceutycznych, natomiast Przejmowane Apteki mogą być odbiorcami tych wyrobów. Wyjaśnić należy, że Grupa Warburg posiada jedną hurtownię zlokalizowaną w Gdańsku, która działalność rozpoczęła w kwietniu 2023 r. Asortyment oferowany przez tę hurtownię jest ograniczony i obejmuje wyłącznie produkty lecznicze wydawane bez recepty.

Zgodnie z dotychczasową linią orzecniczą Prezesa Urzędu rynek hurtowej dystrybucji wyrobów farmaceutycznych podlega segmentacji na odrębne rynki, obejmujące: przedhurtową dystrybucję wyrobów farmaceutycznych, hurtową dystrybucję wyrobów farmaceutycznych do aptek oraz hurtową dystrybucję wyrobów farmaceutycznych do szpitali⁵.

Z tak zdefiniowanych rynków wyłączono rynek produktów leczniczych weterynaryjnych, który wykazuje wszystkie cechy rynku odrębnego: działalność w zakresie dystrybucji (zarówno hurtowej, jak i detalicznej) produktów leczniczych weterynaryjnych jest reglamentowana odrębnie w stosunku do dystrybucji produktów leczniczych i wyrobów medycznych (wymagane jest odrębne zezwolenie nadzoru farmaceutycznego), inni są odbiorcy końcowi, inna jest skala transakcji oraz przedmiot działalności.

Rynek hurtowej sprzedaży wyrobów farmaceutycznych do aptek – w aspekcie geograficznym

W ocenie Prezesa Urzędu rynek hurtowej sprzedaży wyrobów farmaceutycznych do aptek w aspekcie geograficznym ma wymiar lokalny i obejmuje swoim zasięgiem obszar

⁵ M.in. decyzje Prezesa Urzędu nr: DKK-54/2008 z 16 lipca 2008 r. oraz DKK-40/2014 z 31 marca 2014 r.

położony w promieniu do 110 km jazdy samochodem po drogach publicznych od hurtowni przejmowanej⁶.

Odnosząc się do wspomnianych powyżej powiązań wertykalnych pomiędzy uczestnikami koncentracji, należy wyjaśnić, że powiązania te mają charakter potencjalny, bowiem obecnie nie zachodzą faktyczne powiązania między ww. hurtownią należącą do Grupy Warburg, a Przejmowanymi Aptekami.

Wg szacunków Zgłaszającego, udział Grupy Warburg w lokalnym rynku hurtowej sprzedaży wyrobów farmaceutycznych do aptek, obejmującym swoim zasięgiem obszar położony w promieniu do 110 km po drogach od należącej do niej hurtowni w Gdańsku w 2023 r. nie przekroczy ok. [informacja prawnie chroniona]%. W rynku krajowym szacowany udział tej hurtowni nie przekroczy w 2023 r. ok. [informacja prawnie chroniona]%.

Należy też wskazać, że szacunkowe udziały Przejmowanych Aptek w powiązanych lokalnych rynkach hurtowych zakupów wyrobów farmaceutycznych nie przekroczyły w 2022 r. [informacja prawnie chroniona]%. W rynku krajowym ich udział nie przekroczył [informacja prawnie chroniona]%.

Rynki właściwe, na które koncentracja wywiera wpływ

W myśl art. 4 pkt 9 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 zasadniczo dwa elementy: towar (*rynek produktowy*) i terytorium (*rynek geograficzny*).

Stosownie do rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 23 grudnia 2014 r. w *sprawie zgłoszenia zamiaru koncentracji przedsiębiorców* (Dz. U. z 2018 r., poz. 367):

- a) rynkiem właściwym, na który koncentracja wywiera wpływ w układzie **horyzontalnym**, 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%,

⁶Tak m.in. decyzja Prezesa Urzędu nr DKK-40/2014 z 31 marca 2014 r.

- b) rynkiem właściwym, na który koncentracja wywiera wpływ w układzie **wertykalnym**, jest każdy rynek właściwy, jeżeli działa na nim co najmniej jeden przedsiębiorca uczestniczący w koncentracji i jest on równocześnie rynkiem zakupu lub sprzedaży (poprzedni lub następny szczebel obrotu), na którym działa którykolwiek z pozostałych przedsiębiorców uczestniczących w koncentracji (rynek powiązany wertykalnie), oraz udział przedsiębiorców uczestniczących w koncentracji na którymkolwiek z tych rynków przekracza 30%, bez względu na to, czy aktualnie istnieje powiązanie typu dostawca-odbiorca między tymi przedsiębiorcami,
- c) rynkiem właściwym, na który koncentracja wywiera wpływ w układzie **konglomeratowym**, jest każdy rynek produktowy, na którym między uczestnikami koncentracji nie istnieją żadne powiązania horyzontalne i wertykalne, oraz w którym którykolwiek z przedsiębiorców uczestniczących w koncentracji posiada więcej niż 40% udziału w jakimkolwiek rynku właściwym obejmującym terytorium Polski lub jego część.

Mając na względzie definicję rynku właściwego oraz ww. kryteria wyznaczania rynków właściwych, na które koncentracja wywiera wpływ, organ antymonopolowy uznał, iż:

- a) **koncentracja wywiera wpływ w układzie horyzontalnym** na dwa lokalne rynki detalicznej sprzedaży wyrobów farmaceutycznych realizowanej przez apteki ogólnodostępne oraz punkty apteczne, tj. na rynek wyznaczony odległością do 1 km od Apteki Przejmowanej w **Starogardzie Gdańskim przy ul. Hallera 19C** oraz na rynek wyznaczony odległością do 1 km od Apteki Przejmowanej w **Suwałkach przy ul. 1 Maja 6**.

Na rynkach tych udziały uczestników koncentracji oraz ich konkurentów przedstawiały się w latach 2021-2022 następująco:

Tabela 1: Lokalny rynek sprzedaży detalicznej wyrobów farmaceutycznych wyznaczony odległością do 1 km od Apteki Przejmowanej w **Starogardzie Gdańskim przy ul. Hallera 19C**

Apteka	Adres	Udział wg wartości sprzedaży	
		2021 r.	2022 r.
Apteka Przejmowana	ul. Hallera 19C	[informacja prawnie	[informacja prawnie

		chroniona]%	chroniona]%
Grupa Zgłaszającego	ul. Lubichowska 14	[informacja prawnie chroniona]%	[informacja prawnie chroniona]%
ŁĄCZNIE		[informacja prawnie chroniona]%	[informacja prawnie chroniona]%
Apteki konkurentów			
DOZ Apteka. Dbam o Zdrowie. KOCIEWSKA	al. Wojska Polskiego 25	[informacja prawnie chroniona]%	[informacja prawnie chroniona]%
Wracam do zdrowia - Elżbietańska	ul. Hallera 21B	[informacja prawnie chroniona]%	[informacja prawnie chroniona]%
Apteka ogólnodostępna	al. Niepodległości 2a	[informacja prawnie chroniona]%	[informacja prawnie chroniona]%
Przy Rondzie	ul. Chojnicka 44	[informacja prawnie chroniona]%	[informacja prawnie chroniona]%
DOZ Apteka Dbam o Zdrowie	ul. Pomorska 7	[informacja prawnie chroniona]%	[informacja prawnie chroniona]%
Apteka Społeczna Na Rynku Grupa Nowa Farmacja	ul. Rynek 18	[informacja prawnie chroniona]%	[informacja prawnie chroniona]%

Tabela 2: Lokalny rynek sprzedaży detalicznej wyrobów farmaceutycznych wyznaczony odległością do 1 km od Apteki Przejmowanej w Suwałkach przy ul. 1 Maja 6

Apteka	Adres	Udział wg wartości sprzedaży	
		2021 r.	2022 r.
Apteka Przejmowana	ul. 1 Maja 6	[informacja prawnie chroniona]%	[informacja prawnie chroniona]%
Grupa Zgłaszającego	ul. Noniewicza 93A	[informacja prawnie chroniona]%	[informacja prawnie chroniona]%
ŁĄCZNIE		[informacja prawnie chroniona]%	[informacja prawnie chroniona]%
Apteki konkurentów			
Apteka Na Krótkiej Nowa Farmacja, Arkadia II	ul. Krótka 4	[informacja prawnie chroniona]%	[informacja prawnie chroniona]%
Apteka Na Noniewicza Nowa Farmacja, Arkadia	ul. Noniewicza 42a	[informacja prawnie chroniona]%	[informacja prawnie chroniona]%

Apteka na Waryńskiego Nowa Farmacja	ul. 1 Maja 21	[informacja prawnie chroniona]%	[informacja prawnie chroniona]%
Apteka Cefarm 36,6	ul. Konopnickiej 2	[informacja prawnie chroniona]%	
	ul. Noniewicza 48		
Apteka ogólnodostępna	ul. Waryńskiego 25	[informacja prawnie chroniona]%	[informacja prawnie chroniona]%
Apteka pod Złotym Lwem	ul. Waryńskiego 19	[informacja prawnie chroniona]%	[informacja prawnie chroniona]%
Apteka ogólnodostępna	ul. Utrata 2b	[informacja prawnie chroniona]%	[informacja prawnie chroniona]%
Apteka ogólnodostępna	ul. Kościuszki 78	[informacja prawnie chroniona]%	[informacja prawnie chroniona]%
Apteka Natura	ul. Emilii Plater 20B	[informacja prawnie chroniona]%	brak działalności
Apteka Super-Pharm	ul. Dwernickiego 15 lok. 103	[informacja prawnie chroniona]%	[informacja prawnie chroniona]%
Apteka im. Św. Kosmy i Damiana	ul. Gałaja 4	[informacja prawnie chroniona]%	[informacja prawnie chroniona]%
Apteka Dbam o Zdrowie	ul. Noniewicza 85d	[informacja prawnie chroniona]%	[informacja prawnie chroniona]%

Źródło: opracowanie Prezesa Urzędu w oparciu o przeprowadzone badanie rynku oraz szacunki Zgłaszającego

b) koncentracja nie wywiera wpływu na żaden rynek w układzie wertykalnym

W toku przeprowadzonego postępowania nie zidentyfikowano żadnych rynków, na które przedmiotowa koncentracja wywiera wpływ w układzie wertykalnym (pionowym), bowiem przedsiębiorcy uczestniczący w koncentracji nie prowadzą działalności na rynkach będących jednocześnie rynkami poprzedniego bądź następnego szczebla obrotu, oraz w których indywidualny lub łączny udział tych przedsiębiorców przekraczałby 30%.

c) koncentracja wywiera wpływ na rynki w układzie konglomeratowym

Jak wynika z informacji przekazanych przez Zgłaszającego w niniejszej sprawie mogą występować rynki właściwe, na których przedsiębiorcy ci posiadają udział przekraczający 40%, a mianowicie lokalne rynki detalicznej sprzedaży wyrobów farmaceutycznych za pośrednictwem aptek ogólnodostępnych i punktów aptecznych.

Na podstawie zgromadzonego materiału i powyższych ustaleń organ antymonopolowy zważył, co następuje:

Rodzaj decyzji Prezesa Urzędu w postępowaniach antymonopolowych w sprawach koncentracji jest uzależniony od tego czy koncentracja prowadzi do istotnego ograniczenia konkurencji, czy też do takiego istotnego ograniczenia nie prowadzi. Jeżeli w wyniku koncentracji konkurencja na rynku nie zostanie istotnie ograniczona, w szczególności przez powstanie lub umocnienie pozycji dominującej, Prezes Urzędu, w drodze decyzji, wydaje zgodę na jej dokonanie (art. 18 ustawy *o ochronie konkurencji*). Jeżeli natomiast w wyniku koncentracji dochodzi do istotnego ograniczenia konkurencji, ale istnieje możliwość zniwelowania tego negatywnego wpływu poprzez nałożenie określonych zobowiązań na stronę (strony) postępowania i te zobowiązania strona (strony) przyjmie, Prezes Urzędu wydaje tzw. decyzję warunkową (art. 19 ustawy *o ochronie konkurencji*). W przypadku natomiast, kiedy koncentracja prowadzi do istotnego ograniczenia konkurencji i brak jest możliwości zniwelowania tego negatywnego wpływu poprzez nałożenie określonych zobowiązań na stronę (strony) postępowania lub strona (strony) nie chce przyjąć takich zobowiązań, Prezes Urzędu wydaje decyzję zakazującą dokonania koncentracji (art. 20 ust. 1 ustawy *o ochronie konkurencji*). Wyjątkiem będzie sytuacja, kiedy taka koncentracja spełnia przesłanki z art. 20 ust. 2 ustawy *o ochronie konkurencji* tzn., gdy odstępianie od zakazu dokonania koncentracji jest uzasadnione w szczególności, kiedy koncentracja przyczyni się do rozwoju ekonomicznego lub postępu technicznego lub może wywrzeć pozytywny wpływ na gospodarkę narodową.

Podstawowym celem postępowania antymonopolowego w sprawach koncentracji jest zatem ustalenie, czy w wyniku zrealizowania zamierzonej transakcji dojdzie do istotnego ograniczenia konkurencji na rynku właściwym. Przykładem takiego istotnego ograniczenia konkurencji jest powstanie lub umocnienie pozycji dominującej. Zgodnie z art. 4 pkt 10 ustawy *o ochronie konkurencji* 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%. Należy jednakże podkreślić, że o ile powstanie lub umocnienie pozycji dominującej będzie zawsze prowadziło do ograniczenia konkurencji na rynku, to do ograniczenia konkurencji może dojść także w przypadkach, kiedy w wyniku koncentracji nie powstaje lub nie umacnia się pozycja dominująca. Samo

stwierdzenie „istotne ograniczenie konkurencji” wykracza zatem poza kwestię powstania lub umocnienia pozycji dominującej i ma szersze znaczenie. Obejmuje bowiem sytuacje, kiedy w wyniku dokonanej koncentracji konkurencja zostaje poważnie ograniczona, a nie wiąże się to z powstaniem pozycji dominującej – może to mieć miejsce przykładowo na rynkach oligopolistycznych.

Powyższe oznacza, że koncentracja jest dopuszczalna wówczas, gdy nie przeszkadza znacząco skutecznej konkurencji na rynku właściwym, w szczególności w wyniku powstania lub umocnienia pozycji dominującej. Jeżeli natomiast w jej wyniku konkurencja na rynku zostanie istotnie ograniczona, w szczególności przez powstanie lub umocnienie pozycji dominującej, organ antymonopolowy zakazuje jej dokonania.

Przedmiotowa koncentracja wywiera wpływ w układzie horyzontalnym na:

1. lokalny rynek detalicznej sprzedaży wyrobów farmaceutycznych realizowanej przez apteki ogólnodostępne oraz punkty apteczne, obejmujący obszar wyznaczony odległością do 1 km od Apteki Przejmowanej w Starogardzie Gdańskim przy ul. Hallera 19C,
2. lokalny rynek detalicznej sprzedaży wyrobów farmaceutycznych realizowanej przez apteki ogólnodostępne oraz punkty apteczne, obejmujący obszar wyznaczony odległością do 1 km od Apteki Przejmowanej w Suwałkach przy ul. 1 Maja 6.

Oceniając rozpatrywaną koncentrację organ antymonopolowy stwierdził, że w wyniku realizacji planowanej koncentracji dojdzie do istotnego ograniczenia konkurencji, będącego efektem znaczącego wzmocnienia pozycji rynkowej Zgłaszającego na obu ww. lokalnych rynkach detalicznej sprzedaży wyrobów farmaceutycznych realizowanej przez apteki ogólnodostępne oraz punkty apteczne.

Jeżeli chodzi o lokalny rynek sprzedaży detalicznej wyrobów farmaceutycznych wyznaczony odległością do 1 km od Apteki Przejmowanej w Starogardzie Gdańskim przy ul. Hallera 19C, to biorąc pod uwagę ustaloną przez Prezesa Urzędu pozycję uczestników koncentracji na omawianym rynku należy przede wszystkim wskazać, iż łączne udziały uczestników koncentracji po dokonaniu koncentracji przekraczają 40%, tj. próg, z którym ustawa *o ochronie konkurencji* wiąże domniemanie posiadania pozycji dominującej i wynosiły ok. [informacja prawnie chroniona]% w 2021 r. i ok. [informacja prawnie chroniona]% w 2022 r.

Zasadnicze zastrzeżenia organu antymonopolowego budzi fakt, iż w wyniku jej dokonania Zgłaszający będzie posiadał 2 z 8 aptek działających na tym rynku, przy czym

żaden z właścicieli konkurencyjnych aptek nie dysponuje porównywalną pozycją rynkową do tej, jaką będzie miał Zgłaszający po przejęciu Apteki Trójmiasto.

Należy przy tym również podkreślić, iż chociaż znaczny udział uczestników koncentracji na tym rynku wynika przede wszystkim z dotychczasowego udziału Zgłaszającego, to przyrost jego udziału, jaki nastąpi na skutek dokonania koncentracji nie jest pomijalny. Wyniósł on ok. [informacja prawnie chroniona] punktów procentowych w 2021 r. i ok. [informacja prawnie chroniona] punktów procentowych w 2022 r. Tym samym przejęcie przez Zgłaszającego kontroli nad Apteką Trójmiasto istotnie wzmocni jego pozycję rynkową na omawianym rynku.

Odnosząc się natomiast do lokalnego rynku detalicznej sprzedaży wyrobów farmaceutycznych realizowanej przez apteki ogólnodostępne oraz punkty apteczne, obejmującego obszar wyznaczony odległością do 1 km od Apteki Przejmowanej w Suwałkach przy ul. 1 Maja 6, to biorąc pod uwagę ustaloną przez Prezesa Urzędu pozycję uczestników koncentracji na omawianym rynku należy przede wszystkim wskazać, iż łączne udziały uczestników koncentracji po dokonaniu koncentracji przekraczają 40%, tj. próg, z którym ustawa *o ochronie konkurencji* wiąże domniemanie posiadania pozycji dominującej i wynosiły ok. [informacja prawnie chroniona]% w 2021 r. i ok. [informacja prawnie chroniona]% w 2022 r. Zasadnicze zastrzeżenia organu antymonopolowego budzi fakt, iż w wyniku jej dokonania Zgłaszający będzie posiadał 2 z 15 aptek działających na tym rynku, przy czym żaden z właścicieli konkurencyjnych aptek nie dysponuje porównywalną pozycją rynkową do tej, jaką będzie miał Zgłaszający po przejęciu Apteki Trójmiasto.

Należy przy tym również podkreślić, iż chociaż znaczny udział uczestników koncentracji wynika przede wszystkim z dotychczasowego udziału Zgłaszającego, to przyrost jego udziału, jaki nastąpi na skutek dokonania koncentracji nie jest pomijalny. Wyniósł on ok. [informacja prawnie chroniona] punktów procentowych w 2021 r. i ok. [informacja prawnie chroniona] punktów procentowych w 2022 r. Tym samym przejęcie przez Zgłaszającego kontroli nad Apteką Trójmiasto istotnie wzmocni jego pozycję rynkową na omawianym rynku.

Natomiast pomimo że Zgłaszający jest udziałowcem, posiadającym 49% udziałów w Gemini Pharm, będącej bezpośrednim właścicielem Przejmowanych Aptek, a apteki te należą do sieci franczyzowej Zgłaszającego, to w ocenie organu antymonopolowego apteki franczyzowe Gemini oraz apteki własne Zgłaszającego nie stanowią obecnie jednego organizmu gospodarczego i stanowią dla siebie konkurencję. W wyniku koncentracji dojdzie więc do ograniczenia presji konkurencyjnej, jaką obecnie wywierają na siebie koncentrujące

się podmioty, a ich udziały wskazują, że będzie miało ono istotny wpływ na konkurencję na analizowanym rynku.

W przedmiotowej sprawie nie występują rynki właściwe, na które koncentracja wywiera wpływ w układzie wertykalnym.

Natomiast w przedmiotowej sprawie mogą występować rynki właściwe, na które koncentracja wywiera wpływ w układzie konglomeratowym. Jednakże analizując wpływ koncentracji w układzie konglomeratowym, organ antymonopolowy uznał, iż między poszczególnymi rynkami lokalnymi, na których działają uczestnicy koncentracji, brak jest powiązań, które mogłyby umożliwiać przenoszenie siły rynkowej między rynkami, w szczególności z uwagi na to, że klienci dokonujący zakupów na jednym aptecznym rynku lokalnym, co do zasady nie dokonują zakupów na innym, zwłaszcza odległym geograficznie.

Reasumując, z uwagi na fakt, że koncentracja doprowadzi do istotnego ograniczenia konkurencji na dwóch lokalnych rynkach detalicznej sprzedaży wyrobów farmaceutycznych realizowanej przez apteki ogólnodostępne oraz punkty apteczne, tj. na rynku obejmującym obszar wyznaczony odległością do 1 km od Apteki Przejmowanej w Starogardzie Gdańskim przy ul. Hallera 19C oraz na rynku obejmującym obszar wyznaczony odległością do 1 km od Apteki Przejmowanej w Suwałkach przy ul. 1 Maja 6, nie jest możliwe wydanie zgody na postawie art. 18 ustawy *o ochronie konkurencji*.

W trakcie postępowania Zgłaszający, działając na podstawie art. 96a ust. 6 w zw. z art. 19 ust. 2 ustawy *o ochronie konkurencji*, pismem z 30 sierpnia 2023 r. przedstawił Prezesowi Urzędu propozycję warunku i zobowiązał się do jego wykonania. Propozycja warunku, została zaakceptowana przez organ antymonopolowy w brzmieniu wskazanym w sentencji decyzji.

W związku z powyższym oraz biorąc pod uwagę pozycję rynkową uczestników koncentracji na dwóch lokalnych rynkach detalicznej sprzedaży wyrobów farmaceutycznych realizowanej przez apteki ogólnodostępne oraz punkty apteczne, tj. na rynku obejmującym obszar wyznaczony odległością do 1 km od Apteki Przejmowanej w Starogardzie Gdańskim przy ul. Hallera 19C oraz na rynku obejmującym obszar wyznaczony odległością do 1 km od Apteki Przejmowanej w Suwałkach przy ul. 1 Maja 6, organ antymonopolowy w przypadku przedmiotowej koncentracji postanowił zastosować art. 19 ust. 1 ustawy *o ochronie konkurencji*. Stosownie do treści tego przepisu Prezes Urzędu, w drodze decyzji, wydaje zgodę na dokonanie koncentracji, gdy - po spełnieniu przez przedsiębiorców zamierzających dokonać koncentracji określonych warunków - konkurencja na rynku nie zostanie istotnie

ograniczona, w szczególności przez powstanie lub umocnienie pozycji dominującej na rynku. Prezes Urzędu może na przedsiębiorcę lub przedsiębiorców zamierzających dokonać koncentracji nałożyć obowiązek lub przyjąć ich zobowiązanie, w szczególności do:

- a) zbycia całości lub części majątku jednego lub kilku przedsiębiorców,
- b) wyzbycia się kontroli nad określonym przedsiębiorcą lub przedsiębiorcami, w szczególności przez zbycie określonego pakietu akcji lub udziałów, lub odwołania z funkcji członka organu zarządzającego lub nadzorczego jednego lub kilku przedsiębiorców,
- c) udzielenia licencji praw wyłącznych konkurentowi,

określając w decyzji termin spełnienia tych warunków.

Warunki, które mogą być nałożone na przedsiębiorcę lub przedsiębiorców w decyzji wyrażającej zgodę na dokonanie koncentracji, nie są w treści omawianego artykułu wymienione w sposób wyczerpujący, co wyraźnie wynika z użytego przez ustawodawcę zwrotu „w szczególności”. Wskazane w tym przepisie warunki są jedynie przykładowe, co oznacza, że stosownie do okoliczności mogą one przyjmować różną treść⁷. W każdym jednak przypadku realizacja ich powinna doprowadzić do stanu, w którym koncentracja nie będzie źródłem istotnego ograniczenia konkurencji na rynku.

Nakładane zobowiązania powinny być realne, tj. możliwe do efektywnego wdrożenia w relatywnie krótkim okresie. Przy określaniu tych warunków (zwłaszcza ich doboru oraz zakresu) organ antymonopolowy powinien także działać w oparciu o zasadę proporcjonalności⁸.

Wskazane wyżej czynności służą przede wszystkim zredukowaniu siły rynkowej przedsiębiorców objętych koncentracją i przez to utrzymaniu (względnie przywróceniu) efektywnej konkurencji, która byłaby zakłócona w wyniku koncentracji (dokonanej bez wprowadzenia i wykonania warunków modyfikujących)⁹.

Po analizie zaprezentowanych przez Zgłaszającego zobowiązań Prezes Urzędu uznał, iż przyjęcie zaproponowanego warunku pozwala na stwierdzenie, że w wyniku realizacji transakcji nie dojdzie do istotnego ograniczenia konkurencji na lokalnych rynkach detalicznej

⁷ E. Modzelewska-Wąchal, Ustawa o ochronie konkurencji i konsumentów. Komentarz, Warszawa 2002 r., s. 167.

⁸ K. Kohutek, M. Sieradzka, Komentarz do art.19 ustawy z dnia 16 lutego 2007 r. o ochronie konkurencji i konsumentów (Dz.U.07.50.331), [w:] K. Kohutek, M. Sieradzka, Ustawa o ochronie konkurencji i konsumentów. Komentarz, LEX, 2008.

⁹ *Ibidem*.

sprzedaży wyrobów farmaceutycznych realizowanej przez apteki ogólnodostępne oraz punkty apteczne, tj. na rynku obejmującym obszar wyznaczony odległością do 1 km od Apteki Przejmowanej w Starogardzie Gdańskim przy ul. Hallera 19C oraz na rynku obejmującym obszar wyznaczony odległością do 1 km od Apteki Przejmowanej w Suwałkach przy ul. 1 Maja 6.

Wykonanie warunku wskazanego w sentencji decyzji, oznaczać będzie, że na rynkach tych będą funkcjonowały apteki prowadzone jedynie przez grupę Zgłaszającego, a zatem rynki te nie będą rynkami wspólnym dla uczestników koncentracji.

Tym samym trwałe i nieodwracalne wyzbycie się przez Zgłaszającego zorganizowanego zespołu składników materialnych i niematerialnych przeznaczonych do prowadzenia działalności gospodarczej w postaci aptek zlokalizowanych w Starogardzie Gdańskim przy ul. Hallera 19C oraz w Suwałkach przy ul. 1 Maja 6, w tym praw i obowiązków wynikających z umów najmu powierzchni przeznaczonych do prowadzenia tych aptek, praw i obowiązków wynikających z umów leasingu składników majątkowych wykorzystywanych wyłącznie w tych aptekach, składników majątkowych tych aptek wykorzystywanych wyłącznie w tych aptekach oraz praw i obowiązków wynikających z umów pracowniczych pracowników, których aktualnym miejscem pracy są wyłącznie ww. apteki, wyeliminuje obawy Prezesa Urzędu odnośnie negatywnego wpływu planowanej koncentracji na lokalne rynki detalicznej sprzedaży wyrobów farmaceutycznych realizowanej przez apteki ogólnodostępne oraz punkty apteczne, tj. na rynek obejmujący obszar wyznaczony odległością do 1 km od Apteki Przejmowanej w Starogardzie Gdańskim przy ul. Hallera 19C oraz na rynek obejmujący obszar wyznaczony odległością do 1 km od Apteki Przejmowanej w Suwałkach przy ul. 1 Maja 6.

Część warunku wskazująca, że nabywcą ww. zorganizowanego zespołu składników materialnych i niematerialnych musi być niezależny od Zgłaszającego podmiot trzeci oraz, że Prezes Urzędu może odmówić akceptacji nabywcy, jeżeli nabycie przez tego inwestora wskazanego powyżej zespołu składników prowadziłoby do istotnego ograniczenia konkurencji na lokalnych rynkach detalicznej sprzedaży wyrobów farmaceutycznych realizowanej przez apteki ogólnodostępne oraz punkty apteczne, tj. na rynku obejmującym obszar wyznaczony odległością do 1 km od Apteki Przejmowanej w Starogardzie Gdańskim przy ul. Hallera 19C oraz na rynku obejmującym obszar wyznaczony odległością do 1 km od Apteki Przejmowanej w Suwałkach przy ul. 1 Maja 6 gwarantuje, że po okresie przejściowym stan konkurencji na tym rynku nie zostanie istotnie zakłócony.

W niniejszej sprawie organ antymonopolowy uznał zatem, że Zgłaszający powinien wyzbyć się w sposób trwały i nieodwracalny zorganizowanego zespołu składników materialnych i niematerialnych przeznaczonych do prowadzenia działalności gospodarczej w postaci aptek w Starogardzie Gdańskim przy ul. Hallera 19C oraz w Suwałkach przy ul. 1 Maja 6, będących przedmiotem warunku, który umożliwi ich nabywcy kontynuowanie działalności aptecznej na ww. rynkach lokalnych.

Wyzbycie się powyższych aktywów nastąpi na rzecz niezależnego inwestora, który:

- nie należy do tej samej grupy kapitałowej w rozumieniu art. 4 pkt 14 ustawy *o ochronie konkurencji*, której częścią jest Zgłaszający ani nie będzie kontrolowany wyłącznie lub wspólnie, bezpośrednio lub pośrednio przez żaden podmiot należący do tej grupy kapitałowej oraz
- daje gwarancję kontynuowania działalności aptecznej w aptekach zlokalizowanych w Starogardzie Gdańskim przy ul. Hallera 19C oraz w Suwałkach przy ul. 1 Maja 6.

Mając na względzie powyższe okoliczności Prezes Urzędu postanowił wydać zgodę na dokonanie przedmiotowej koncentracji, uzależniając ją od spełnienia przez Zgłaszającego warunku określonego w punkcie I sentencji niniejszej decyzji. Po spełnieniu przez Zgłaszającego tego warunku planowana koncentracja nie doprowadzi bowiem do istotnego ograniczenia konkurencji na lokalnych rynkach detalicznej sprzedaży wyrobów farmaceutycznych realizowanej przez apteki ogólnodostępne oraz punkty apteczne, tj. na rynku obejmującym obszar wyznaczony odległością do 1 km od Apteki Przejmowanej w Starogardzie Gdańskim przy ul. Hallera 19C oraz na rynku obejmującym obszar wyznaczony odległością do 1 km od Apteki Przejmowanej w Suwałkach przy ul. 1 Maja 6. Działalność uczestników koncentracji nie będzie się bowiem pokrywać na ww. rynkach.

Jednocześnie Prezes Urzędu w pkt II sentencji niniejszej decyzji nałożył na Zgłaszającego obowiązek przedstawienia Urzędowi Ochrony Konkurencji i Konsumentów informacji dotyczących realizacji warunku w terminie 30 dni od daty jego realizacji lub upływu terminu jego wykonania.

Obowiązek informacyjny pozwoli Prezesowi Urzędu ustalić, czy w rzeczywistości Zgłaszający wywiązał się z nałożonego na niego zobowiązania oraz czy ostatecznie zrealizował nałożony na niego warunek.

Wobec powyższego orzeczono, jak w sentencji.

POUCZENIE:

Zgodnie z art. 81 ust. 1 ustawy z dnia 16 lutego 2007 r. o ochronie konkurencji i konsumentów (Dz. U. z 2023 r., poz. 1698) w związku z art. 479²⁸ §1 pkt 1 oraz § 2 ustawy z dnia 17 listopada 1964 r. Kodeks postępowania cywilnego (Dz. U. z 2023 r., poz. 1550) – 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 miesiąca od dnia jej doręczenia.

Zgodnie z art. 3 ust. 2 pkt 9 w związku z art. 32 ust. 1 ustawy z dnia 28 lipca 2005 r. o kosztach sądowych w sprawach cywilnych (Dz. U. z 2023 r., poz. 1144), odwołanie od decyzji Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów podlega opłacie stałej w kwocie 1000 zł.

Zgodnie z art. 103 ust. 1 i 2 ustawy o kosztach sądowych w sprawach cywilnych, sąd może przyznać zwolnienie od kosztów sądowych osobie prawnej lub jednostce organizacyjnej niebędącej osobą prawną, której ustawa przyznaje zdolność prawną, jeżeli wykazała, że nie ma dostatecznych środków na ich uiszczenie. Spółka handlowa powinna wykazać także, że jej wspólnicy albo akcjonariusze nie mają dostatecznych środków na zwiększenie majątku spółki lub udzielenie spółce pożyczki.

Zgodnie z art. 105 ust. 1 ustawy o kosztach sądowych w sprawach cywilnych, wniosek o przyznanie zwolnienia od kosztów sądowych należy zgłosić na piśmie lub ustnie do protokołu w sądzie, w którym sprawa ma być wytoczona lub już się toczy.

Stosownie do treści art. 117 § 1, § 3 i § 4 zd. 1 Kodeksu postępowania cywilnego, strona zwolniona przez sąd od kosztów sądowych w całości lub części może domagać się ustanowienia adwokata lub radcy prawnego. Osoba prawna lub inna jednostka organizacyjna, której ustawa przyznaje zdolność sądową, niezwolniona przez sąd od kosztów sądowych, może się domagać ustanowienia adwokata lub radcy prawnego, jeżeli wykaże, że nie ma dostatecznych środków na poniesienie kosztów wynagrodzenia adwokata lub radcy prawnego. Wniosek o ustanowienie adwokata lub radcy prawnego strona zgłasza wraz z wnioskiem o zwolnienie od kosztów sądowych lub osobno, na piśmie lub ustnie do protokołu, w sądzie, w którym sprawa ma być wytoczona lub już się toczy.

PREZES
Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów
Tomasz Chróstny

Otrzymuje:

Gemini Polska sp. z o.o., Gdańsk
[informacja prawnie chroniona]