



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

Warszawa, dnia 15 listopada 2005 r.

DOK3-430/1/05/KO

DECYZJA nr DOK - 139/05

Na podstawie art. 101 ust. 1 pkt 3 ustawy z dnia 15 grudnia 2000 r. o ochronie konkurencji i konsumentów (tekst jednolity: Dz. U. z 2003 r. Nr 86, poz. 804 ze zm.) Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów nakłada na Bacha Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie karę pieniężną w wysokości 11.000 zł (słownie: jedenaście tysięcy) płatną do budżetu państwa z tytułu dokonania koncentracji, polegającej na przejęciu przez Bacha Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie kontroli nad częścią przedsiębiorcy „Campina Polska Sp. z o.o. w likwidacji” Sp.k. w likwidacji z siedzibą w Warszawie poprzez nabycie przedsiębiorstwa w rozumieniu art. 55¹ ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. Kodeks cywilny (Dz. U. Nr 16, poz. 93 ze zm.), prowadzonego przez „Campina Polska Sp. z o.o. w likwidacji” Sp.k. w likwidacji z siedzibą w Warszawie, bez uzyskania zgody Prezesa Urzędu.

UZASADNIENIE

Postanowieniem z dnia 10 sierpnia 2005 r. Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, zwany dalej „Prezesem Urzędu”, wszczął z urzędu na podstawie art. 44 ust. 2 w związku z art. 101 ust. 1 pkt 3 ustawy z dnia 15 grudnia 2000 r. *o ochronie konkurencji i konsumentów* (tekst jednolity: Dz. U. z 2003 r. Nr 86, poz. 804 ze zm.), zwanej dalej „ustawą o ochronie konkurencji”, postępowanie antymonopolowe w sprawie nałożenia na Bacha Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie, zwaną dalej „Spółka Bacha”, kary pieniężnej z tytułu dokonania koncentracji bez uzyskania zgody Prezesa Urzędu, polegającej na przejęciu przez Spółkę Bacha kontroli nad częścią przedsiębiorcy „Campina Polska Sp. z o.o. w likwidacji” Sp.k. w likwidacji z siedzibą w Warszawie, zwaną dalej „Campina”, poprzez nabycie przedsiębiorstwa w rozumieniu art. 55¹ ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. Kodeks cywilny

(Dz. U. Nr 16, poz. 93 ze zm.), prowadzonego przez Campina z naruszeniem obowiązku, o którym mowa w art. 12 ust. 1 i 2 pkt 2 ustawy o ochronie konkurencji, o czym zawiadomił Spółkę Bacha pismem z dnia 10 sierpnia 2005 r.

Odnosząc się do postawionego zarzutu, Spółka Bacha wyjaśniła (pismo z dnia 23 sierpnia 2005 r.), iż nie dopełniła „(...) obowiązku zgłoszenia koncentracji w ustawowym terminie ze względu na brak możliwości decyzyjnych i niezwykle nawarstwienie zadań w okresie zakupu przedsiębiorstwa i tworzenia Spółki Bacha”. Wskazała także, że po utworzeniu Spółki złożyła wniosek chcąc, chociaż po terminie, wypełnić wymogi ustawy o ochronie konkurencji oraz wniosła o rozpatrzenie jej wniosku o złagodzenie wymiaru kary lub odstąpienie od wymierzenia kary i uwzględnienie złej kondycji finansowej. Podkreśliła także brak zamiaru ze strony zarządu niewypełnienia ustawowych obowiązków.

Organ antymonopolowy ustalił i zważył, co następuje:

W dniu 2 czerwca 2005 r. wpłynęło do Prezesa Urzędu zgłoszenie koncentracji przedsiębiorców, polegającej na przejęciu przez Spółkę Bacha kontroli nad częścią przedsiębiorcy „Campina”, w tym w szczególności dwóch zakładów produkcyjnych znajdujących się w Winnicy k. Pułtuska oraz w Głogowie k. Torunia. Z akt sprawy wynika, że 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 o ochronie konkurencji, tj. równowartość 50 mln EURO,
- przejęcie kontroli nad częścią przedsiębiorcy – jest jednym ze sposobów koncentracji, określonych w art. 12 ust. 2 pkt 2 ustawy.

Ponadto nie wystąpiły w tej sprawie żadne okoliczności z katalogu przesłanek wymienionych w art. 13 ustawy o ochronie konkurencji, wyłączające obowiązek zgłoszenia zamiaru przedmiotowej koncentracji Prezesowi Urzędu.

Wobec powyższego na Spółce Bacha spoczywał obowiązek zgłoszenia zamiaru koncentracji najpóźniej do dnia 23 grudnia 2004 r., bowiem w tym dniu pomiędzy Campina i Spółką Bacha została zawarta „Umowa kupna sprzedaży” przedsiębiorstwa będącego

własnością Campina. Umowa ta zgodnie z oświadczeniem Spółki Bacha (pismo z dnia 8 lipca 2005 r.) stanowiła jedyny dokument potwierdzający fakt dokonania koncentracji.

Spółka Bacha została wpisana do Krajowego Rejestru Sądowego w dniu 23 grudnia 2004 r. Jej udziałowcami są: Pani Jolanta Kramarz – Linkowska posiadająca 51% udziałów i Pan Rafał Linkowski, do którego należy 49% udziałów. Przedmiotem działalności Spółki Bacha jest przetwórstwo mleka i wyrób serów. Działalność ta prowadzona jest w oparciu o nabyty majątek Campina (przedmioty materialne – maszyny i pozostała infrastruktura techniczna oraz niematerialne – kontakty z dostawcami i odbiorcami oraz znaki towarowe i licencje).

Campina należy do międzynarodowej Grupy Campina, która na świecie dostarcza surowce na potrzeby przemysłu spożywczego i farmaceutycznego, mleko w proszku, tłuszcz mleczny, produkty ze śmietany oraz białka mleczne. W Polsce Grupa posiada trzy spółki zależne: Campina – prowadzącą działalność w zakresie przetwórstwa mleka, Campina Polska Sp. z o.o. w likwidacji z siedzibą w Warszawie – zajmującą się zarządzaniem holdingami oraz Campina Wielkopolska Sp. z o.o. w likwidacji – spółka nie podjęła działalności gospodarczej. W 2004 r. Grupa Campina osiągnęła następujące udziały w krajowym rynku:

deserów mlecznych – *[tajemnica przedsiębiorstwa - § 1 załącznika do niniejszej decyzji]*,

jogurtów – *[tajemnica przedsiębiorstwa - § 2 załącznika do niniejszej decyzji]*,

jogurtów do picia – *[tajemnica przedsiębiorstwa - § 3 załącznika do niniejszej decyzji]*,

twarogów – *[tajemnica przedsiębiorstwa - § 4 załącznika do niniejszej decyzji]*,

serków twarogowych do smarowania – *[tajemnica przedsiębiorstwa - § 5 załącznika do niniejszej decyzji]*.

Ustawa o ochronie konkurencji w art. 12 ust. 1 stanowi, że **zamiar** koncentracji podlega zgłoszeniu Prezesowi Urzędu, jeżeli łączny obrót przedsiębiorców uczestniczących w koncentracji w roku obrotowym poprzedzającym rok zgłoszenia przekracza równowartość 50.000.000 euro. Oznacza to, że w wypadku planowania koncentracji przedsiębiorca ma obowiązek zgłoszenia jej Prezesowi Urzędu na etapie zamiaru, a nie po jego zrealizowaniu, o ile spełnione zostały przesłanki wynikające z art. 12 z uwzględnieniem przepisów art. 14 – 15, a nie zaistniały okoliczności wymienione w art. 13 ustawy.

Spółka Bacha zgłosiła Prezesowi Urzędu fakt dokonanej już koncentracji, a nie jej zamiar.

Zgodnie z art. 101 ust. 1 pkt 3 ustawy o ochronie konkurencji, Prezes Urzędu może nałożyć na przedsiębiorcę, w drodze decyzji, karę pieniężną w wysokości nie większej niż 10% przychodu osiągniętego w roku rozliczeniowym poprzedzającym rok nałożenia kary,

jeżeli przedsiębiorca ten, choćby nieumyślnie, dokonał koncentracji bez uzyskania zgody Prezesa Urzędu. Kara ta ma charakter fakultatywny i o celowości jej nałożenia oraz wysokości decyduje Prezes Urzędu, mając na względzie przede wszystkim stopień zawinienia adresata decyzji oraz szkodliwość zarzucanego czynu.

Mając na względzie fakt, iż:

- Spółka Bacha sama dokonała zgłoszenia koncentracji,
 - nie istnieją rynki właściwe, na które koncentracja wywoływałaby jakikolwiek wpływ
- Prezes Urzędu uznał, iż nie ma potrzeby oddziaływania represyjnego na tę Spółkę. Kara w wysokości 11.000 zł (stanowiąca ok. [tajemnica przedsiębiorstwa - § 6 załącznika do niniejszej decyzji] przychodu osiągniętego w roku rozliczeniowym poprzedzającym rok nałożenia kary i ok. [tajemnica przedsiębiorstwa - § 7 załącznika do niniejszej decyzji] maksymalnej wysokości kary przewidzianej w art. 101 ust. 1 pkt 3 ustawy o ochronie konkurencji) ma więc bardziej walor dyscyplinujący i prewencyjny i ma jedynie nakłonić Spółkę Bacha do terminowego realizowania zobowiązań wobec Prezesa Urzędu wynikających z ustawy o ochronie konkurencji w przyszłości.

Karę pieniężną należy wpłacić na konto Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów NBP O/O Warszawa 51101010100078782231000000, w terminie 14 dni od uprawomocnienia się decyzji.

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:

Bacha Sp. z o.o.
ul. Jana Olbrachta 94
01-102 Warszawa