



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

DDF1-411/3/03/IB

Warszawa, 2003.05.19.

DECYZJA Nr DDF- 22/2003

Na podstawie art. 17 w związku z art. 12 ust. 2 pkt 2 ustawy z dnia 15 grudnia 2000 r. o ochronie konkurencji i konsumentów (Dz.U. Nr 122, poz. 1319 z późn. zm.), Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów wydaje zgodę na dokonanie koncentracji, polegającej na przejęciu przez Polską Grupę Farmaceutyczną S.A. z siedzibą w Łodzi kontroli nad Przedsiębiorstwem Zaopatrzenia Farmaceutycznego „Cefarm” w prywatyzacji z siedzibą w Krakowie.

UZASADNIENIE

W dniu 27 lutego 2003 r. Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (zwany dalej „organem antymonopolowym”) wszczął na złożony w terminie i opłacony wniosek Polskiej Grupy Farmaceutycznej S.A. (zwanej „PGF”) na podstawie art. 44 ust. 1 w związku z art. 12 ust. 2 pkt 2 ustawy z dnia 15 grudnia 2000 r. o ochronie konkurencji i konsumentów - Dz.U. Nr 122, poz. 1319 z późn. zm. (zwanej dalej „ustawą o ochronie konkurencji i konsumentów”) postępowanie antymonopolowe w sprawie koncentracji, polegającej na przejęciu przez PGF kontroli nad Przedsiębiorstwem Zaopatrzenia Farmaceutycznego „Cefarm - Kraków” S.A. (zwanym dalej „Cefarm - Kraków S.A.”). Analiza wniosku i późniejszej korespondencji w sprawie wykazała, że faktycznie PGF zamierza przejąć kontrolę nad Przedsiębiorstwem Zaopatrzenia Farmaceutycznego „Cefarm” w prywatyzacji (zwanym dalej „Cefarm Kraków w prywatyzacji”), wnoszonym aportem przez Wojewodę Małopolskiego do nowotworzonej spółki Cefarm - Kraków S.A., a nie nad tą spółką. Pismem z dnia 14 kwietnia 2003 r. PGF dokonała korekty wniosku, w związku z czym dalsze postępowanie było prowadzone w sprawie zamiaru przejęcia przez PGF kontroli nad Cefarm Kraków w prywatyzacji.

Na podstawie art. 65 ust. 3 ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów organ antymonopolowy zaliczył w poczet dowodów informacje dotyczące struktury organizacyjnej i zakresu działalności gospodarczej prowadzonej przez Cefarm Kraków w prywatyzacji, uzyskane w postępowaniu w sprawie zgłoszonego przez tego przedsiębiorcę zamiaru koncentracji, polegającej na utworzeniu wspólnego przedsiębiorcy pn. Cefarm Kraków S.A. (nr sprawy: DDF1-411/7/03/IB).

Z wniosku zgłoszeniowego wynika, że planowana koncentracja spełnia przesłanki art. 12 ust. 1 i ust. 2 pkt 2 oraz nie spełnia przesłanek art. 13 ustawy o ochronie konkurencji i

konsumentów, wobec czego na PGF spoczywał obowiązek zgłoszenia przedmiotowego zamiaru.

Organ antymonopolowy ustalił i zważył, co następuje:

Uczestnicy koncentracji.

PGF stoi na czele grupy kapitałowej, w skład której wchodzi około dwudziestu spółek zależnych. Grupa PGF prowadzi działalność na terenie całego kraju przede wszystkim w zakresie hurtowego zaopatrywania placówek medycznych, szpitali i aptek w środki farmaceutyczne, materiały medyczne oraz inne przedmioty niezbędne do ich funkcjonowania.

Przedsiębiorstwo państwowe **Cefarm Kraków w prywatyzacji** również prowadzi działalność w zakresie hurtowej dystrybucji wyrobów farmaceutycznych do aptek i szpitali. Koncentruje się ona przede wszystkim na terenie województwa małopolskiego (na terenie województw sąsiadujących z małopolskim przedsiębiorca prowadzi działalność w znikomym zakresie).

Opis koncentracji.

Przedmiotowa koncentracja polega na przejściu przez PGF kontroli nad – wnoszonym aportem do nowo tworzonej spółki - Cefarmem Kraków w prywatyzacji. Jest ona wynikiem prywatyzacji przedsiębiorstwa państwowego dokonywanej w trybie art. 39 ust. 1 pkt 2 ustawy z dnia 30 sierpnia 1996 r. o komercjalizacji i prywatyzacji przedsiębiorstw państwowych (Dz.U. Nr 118, poz. 561 z późn. zm.), zwanej dalej „ustawą o komercjalizacji i prywatyzacji”, w której PGF został wskazany jako inwestor strategiczny. Przejęcie kontroli nad Cefarmem Kraków w prywatyzacji nastąpi w wyniku utworzenia przez PGF i reprezentującego Skarb Państwa Wojewodę Małopolskiego wspólnego przedsiębiorcy pn. Cefarm - Kraków S.A. Do nowo tworzonej spółki PGF wniesie wkład kapitałowy i obejmie 51% jej akcji, natomiast Wojewoda Małopolski wniesie wkład rzeczowy w postaci majątku całego przedsiębiorstwa państwowego Cefarm Kraków w prywatyzacji, obejmując w zamian 49 % akcji spółki. Powyższe spowoduje, że PGF i Wojewoda Małopolski osiągną odpowiednio 51% i 49% głosów na walnym zgromadzeniu akcjonariuszy tworzonej spółki, a tym samym PGF przejmie kontrolę nad Cefarm Kraków w prywatyzacji.

Zgłaszający jako przyczynę dokonania koncentracji wskazał konieczność dostosowania prowadzonej działalności do wymagań konkurencyjnego rynku hurtowej dystrybucji wyrobów farmaceutycznych. Dokonywana transakcja ma na celu rozszerzenie rynków zbytu PGF i zmniejszenie kosztów prowadzenia działalności.

Rynek właściwy, na który koncentracja wywiera wpływ.

Zgodnie z art. 17 ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów organ antymonopolowy w drodze decyzji wydaje zgodę na dokonanie koncentracji, w wyniku której nie powstanie lub nie umocni się pozycja dominująca na rynku i wskutek czego konkurencja na rynku nie zostanie istotnie ograniczona. Ocena oddziaływania koncentracji na stan konkurencji wymaga określenia rynków właściwych zarówno w aspekcie geograficznym, jak i produktowym, na które koncentracja wywiera wpływ.

W myśl art. 4 pkt 8 ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów 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).

Działalność grupy kapitałowej PGF koncentruje się na hurtowej dystrybucji wyrobów farmaceutycznych do aptek i szpitali, która prowadzona jest na terenie całego kraju. W 2002 r. udział Grupy w krajowym rynku dystrybucji wyrobów farmaceutycznych ogółem kształtował się na poziomie ok. [tajemnica przedsiębiorstwa] %, natomiast w krajowym rynku dystrybucji tych wyrobów do aptek wynosił ok. [tajemnica przedsiębiorstwa] %, a do szpitali – ok. [tajemnica przedsiębiorstwa] %. Cefam Kraków w prywatyzacji prowadzi taką samą działalność, z tym że koncentruje się ona w części kraju, obejmującej głównie obszar województwa małopolskiego i w niewielkim stopniu województw ościennych. Udział tego przedsiębiorcy w rynku krajowym w 2002 r. wyniósł w dystrybucji wyrobów farmaceutycznych ogółem i do aptek ok. [tajemnica przedsiębiorstwa] %, a do szpitali ok. [tajemnica przedsiębiorstwa] %.

W ocenie organu antymonopolowego z uwagi na odmienny krąg odbiorców i inne zasady sprzedaży (dystrybucja wyrobów farmaceutycznych do aptek odbywa się w oparciu o zawierane na zasadach ogólnych umowy, natomiast ich dystrybucja do szpitali odbywa się w oparciu o przeprowadzane na podstawie ustawy o zamówieniach publicznych przetargi) uzasadnione jest wyodrębnienie rynków produktowych, na których prowadzą działalność uczestnicy koncentracji, jako rynku hurtowej dystrybucji wyrobów farmaceutycznych do aptek i rynku takiej dystrybucji do szpitali. Jednocześnie należy zaznaczyć, że ok. 90% wyrobów farmaceutycznych dostarczana jest do aptek, a pozostała część do szpitali.

Biorąc pod uwagę kryteria wyznaczania rynku wskazane w rozporządzeniu Rady Ministrów z dnia 3 kwietnia 2002 r. w sprawie zgłoszenia zamiaru koncentracji przedsiębiorców (Dz.U Nr 37 poz. 334) należy uznać, że rynkiem właściwym produktowo, na który koncentracja może mieć wpływ w układzie horyzontalnym, jest rynek hurtowej dystrybucji wyrobów farmaceutycznych do aptek oraz rynek takiej dystrybucji do szpitali. W przedmiotowej transakcji brak jest rynków właściwych, na który może ona wywierać wpływ w ujęciu wertykalnym, a także konglomeratowym. Nie występują również rynki powiązane z rynkami, na które koncentracja wywiera wpływ.

Skutki koncentracji.

Uczestnicy planowanej koncentracji spotykają się z silną konkurencją ze strony przedsiębiorców prowadzących działalność w zakresie hurtowej dystrybucji wyrobów farmaceutycznych, bowiem w kraju działalność taką prowadzi ok. 450 podmiotów, wśród których największymi konkurentami grupy PGF i Cefarmu Kraków w prywatyzacji są: Farmacol S.A. z siedzibą w Katowicach, Prosper S.A. z siedzibą w Warszawie oraz Orfe S.A. z siedzibą w Warszawie. W ocenie organu antymonopolowego – skutkiem realizacji przedmiotowej koncentracji będzie przejęcie przez PGF pozycji rynkowej posiadanej przez Cefarm Kraków w prywatyzacji na wskazanych wyżej rynkach. W wyniku realizacji zamiaru koncentracji, udział grupy PGF w rynkach właściwym, na które koncentracja może mieć wpływ w układzie horyzontalnym, tj. krajowym rynku hurtowej dystrybucji wyrobów

farmaceutycznych do aptek, osiągnie poziom ok. [tajemnica przedsiębiorstwa] %, a w odniesieniu do szpitali – poziom ok. [tajemnica przedsiębiorstwa] %. Takie umocnienie pozycji rynkowej grupy PGF nie doprowadzi do powstania pozycji dominującej na ww. rynkach i nie spowoduje - w ocenie organu antymonopolowego - istotnego ograniczenia konkurencji.

Wobec powyższego należy uznać, że w wyniku przedmiotowej koncentracji nie powstanie, ani nie umocni się pozycja dominująca grupy PGF na krajowym rynku hurtowej dystrybucji wyrobów farmaceutycznych zarówno do aptek, jak i szpitali, i konkurencja na tych rynkach nie zostanie istotnie ograniczona.

Wobec powyższego orzeczono jak w sentencji.

Zgodnie z art. 78 ust. 1 ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów w związku z art. 479²⁸ § 2 kpc 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 dnia jej doręczenia.

Z upoważnienia Prezesa Urzędu
Ochrony Konkurencji Konsumentów
ZASTĘPCA DYREKTORA
Departamentu Instytucji Finansowych,
Usług i Rolnictwa
Danuta Gruszczyńska