

**URZĄD OCHRONY  
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

*DELEGATURA w m. st. WARSZAWIE*

Pl. Powstańców Warszawy 1

00-950 Warszawa 1, P - 36

Tel. (0-22) 826-89-54, Fax (0-22) 826-89-54

E-mail: [warszawa@uokik.gov.pl](mailto:warszawa@uokik.gov.pl)

RWA-411/S/27/99/DM

Warszawa, dn. 29 czerwca 2000 r.

**DECYZJA Nr RWA – 15/2000**

Na podstawie art. 105 § 1 k.p.a. **umarza się** postępowanie administracyjne wszczęte z urzędu przeciwko spółce Stinnes BauMarkt AG z siedzibą w Esslingen (Niemcy) w sprawie nałożenia kary pieniężnej z tytułu niewykonania wynikającego z art. 11 ust. 1 w związku z art. 11 ust. 2 pkt 3 ustawy o przeciwdziałaniu praktykom monopolistycznym i ochronie interesów konsumentów (Dz. U. z 1999 r. Nr 52, poz. 547 z późn. zm.) obowiązku zgłoszenia zamiaru łączenia przedsiębiorców, polegającego na nabyciu przez spółkę OBI Heimwerkermarkt AG z siedzibą w Wermelskirchen, Niemcy (zależną od Deutsche Heimwerkermarkt Holding GmbH z siedzibą w Wermelskirchen, Niemcy) udziałów w spółce Stinnes Market Budowlany Sp. z o. o. w Warszawie (zależnej od Stinnes BauMarkt AG z siedzibą w Esslingen, Niemcy), w ilości powodującej osiągnięcie 100% głosów na zgromadzeniu wspólników.

**UZASADNIENIE**

W dniu 17 lutego 1999 r. do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów wpłynęło od spółki Stinnes BauMarkt AG z siedzibą w Esslingen (Niemcy) zgłoszenie zamiaru łączenia polegającego na nabyciu przez spółkę OBI Heimwerkermarkt AG z siedzibą w Wermelskirchen, Niemcy (zależną od Deutsche Heimwerkermarkt Holding GmbH z siedzibą w Wermelskirchen, Niemcy) udziałów w spółce Stinnes Market Budowlany Sp. z o. o. w Warszawie (zależnej od Stinnes BauMarkt AG z siedzibą w Esslingen, Niemcy), w ilości powodującej osiągnięcie 100% głosów na zgromadzeniu wspólników ww. spółki.

Z informacji i dokumentów zawartych w kwestionariuszu zgłoszenia spółki Stinnes BauMarkt AG wynikało, iż łączna wartość rocznej sprzedaży towarów dokonanej przez przedsiębiorców w roku 1998 przekroczyła 25 milionów EURO, a procent głosów osiągnięty przez spółkę OBI Heimwerkermarkt AG (zależną od Deutsche Heimwerkermarkt Holding GmbH) na zgromadzeniu wspólników spółki Stinnes Market Budowlany Sp. z o. o. przekroczył próg 50%. Zostały tym samym spełnione przesłanki art. 11 ust. 2 pkt 3 ww. ustawy, a na organie zarządzającym spółki Stinnes BauMarkt AG - stosownie do obowiązującego wówczas rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 13 lipca 1995 r. w sprawie określenia szczegółowych warunków, jakim powinno odpowiadać zgłoszenie zamiaru łączenia i przekształcenia podmiotów gospodarczych, oraz określenia organów podmiotów zobowiązanych do dokonania tego zgłoszenia (Dz. U. z 1995 r. Nr 87, poz. 438) - spoczywał obowiązek zgłoszenia do Urzędu zamiaru przeprowadzenia ww. łączenia w terminie 14 dni.

Zamiar łączenia został skonkretyzowany w dniu 11 listopada 1998 r., albowiem w tym dniu przedstawiciel spółki Stinnes BauMarkt AG podpisał umowę sprzedaży przedsiębiorstwa, której przedmiotem były udziały w polskiej spółce Stinnes Market Budowlany Sp. z o. o.

Z uwagi na przekroczenie 14-dniowego terminu na zgłoszenie zamiaru łączenia zostało z urzędu wszczęte postępowanie administracyjne przeciwko spółce Stinnes BauMarkt AG w sprawie nałożenia, na podstawie art. 15a ust. 1 pkt 1 ustawy o przeciwdziałaniu praktykom monopolistycznym i ochronie interesów konsumentów, kary pieniężnej za niewykonanie obowiązku zgłoszenia zamiaru przedmiotowego łączenia w terminie, o jakim mowa w art. 11 ust. 1 ww. ustawy (zawiadomienie o wszczęciu postępowania z dnia 3 listopada 1999 r.).

W odpowiedzi na zawiadomienie o wszczęciu postępowania, spółka Stinnes BauMarkt AG poinformowała, iż z uwagi na globalny zakres działania uczestników łączenia wszelkie decyzje o strategicznym znaczeniu wymagają zarówno zgody gremiów i organów podmiotów będących bezpośrednimi uczestnikami łączenia, jak i organów działających poza strukturami uczestników łączenia. Z tego też względu w umowie sprzedaży przedsiębiorstwa z dnia 11 listopada 1998 r. znalazł się § 10, który stanowi, iż skuteczność przedmiotowej umowy zależy z jednej strony od zgody Zarządu i Rady Nadzorczej Stinnes AG i z drugiej strony od Rady Nadzorczej OBI Heimwerkermarkt AG. A zatem do czasu uzyskania tych zgód umowa ta nie wywoływała jakichkolwiek skutków prawnych, a także nie można było ocenić, czy planowana transakcja w ogóle dojdzie do skutku.

Mając na uwadze powyższe wyjaśnienia załączono wyciąg z protokołu z 41 posiedzenia Komisji Wspólników spółki Deutsche Heimwerkermarkt Holding GmbH z dnia 19 kwietnia 1999 r., z którego wynika, że dopiero w tym dniu zamiar nabycia udziałów został na tyle skonkretyzowany, iż powstała szansa na przeprowadzenie zamierzonej i negocjowanej transakcji.

W uzupełnieniu ww. pisma spółka Stinnes BauMarkt AG dołączyła do akt przedmiotowego postępowania oświadczenie z dnia 8 kwietnia 1999 r. o udzieleniu zgody na oświadczenia złożone przez Pana Breuning oraz panów Rau i Leigbeg przy podpisywaniu umowy sprzedaży przedsiębiorstwa z dnia 11 listopada 1998 r. oraz aneksu z dnia 1.04/6.04 1999 r.

Jednocześnie spółka Stinnes BauMarkt AG wyjaśniła, iż nie osiąga żadnych przychodów (pisma: z dnia 10 maja 2000 r. oraz z dnia 6 czerwca 2000 r.). Spółka ta pełni bowiem rolę pełnomocnika spółki Stinnes AG (swego dominanta), działającego jedynie w jej imieniu i na jej rzecz. Dlatego też zgodnie z prawem niemieckim dla spółki Stinnes BauMarkt AG nie powstają żadne koszty i nie jest kreowany jakkolwiek obrót i dochód.

Dla potwierdzenia tych informacji Spółka przedstawiła dokumenty finansowe (bilanse oraz rachunki zysków i strat) za ostatnie trzy lata wraz z ich tłumaczeniem przysięgłym.

#### **Urząd Ochrony Konkurencji i Konsumentów zważył, co następuje:**

Zgodnie z art. 105 § 1 k.p.a. gdy postępowanie z jakiegokolwiek przyczyny stało się bezprzedmiotowe, organ administracji państwowej wydaje decyzje o umorzeniu postępowania.

Prowadzone postępowanie administracyjne przeciwko spółce Stinnes BauMarkt AG toczyło się w sprawie nałożenia kary za niewykonanie obowiązku zgłoszenia zamiaru łączenia, o którym mowa jest w art. 11 ustawy o przeciwdziałaniu praktykom monopolistycznym i ochronie interesów konsumentów. Spółka ta - stosownie do obowiązującego wówczas rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 13 lipca 1995 r. w sprawie określenia szczegółowych warunków, jakim powinno odpowiadać zgłoszenie zamiaru łączenia i przekształcenia podmiotów gospodarczych, oraz określenia organów podmiotów zobowiązanych do dokonania tego zgłoszenia (Dz. U. z 1995 r. Nr 87, poz. 438) - zobowiązana była bowiem do zgłoszenia w terminie 14 dni zamiaru łączenia, polegającego na nabyciu przez spółkę OBI Heimwerkermarkt AG z siedzibą w Wermelskirchen, Niemcy (zależną od Deutsche Heimwerkermarkt Holding GmbH z siedzibą w Wermelskirchen, Niemcy) udziałów w spółce Stinnes Market Budowlany Sp. z o. o. w Warszawie (zależnej od Stinnes BauMarkt AG z siedzibą w Esslingen, Niemcy), w ilości powodującej osiągnięcie 100% głosów na zgromadzeniu wspólników.

Art. 15a ust. 1 pkt 1 ww. ustawy stanowi, iż Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów może w drodze decyzji nałożyć na przedsiębiorcę karę pieniężną do wysokości 1% przychodu za każdy rozpoczęty miesiąc niewykonania ww. obowiązku. Tak więc przesłanką konieczną dla nałożenia ww. kary jest osiąganie przychodu przez przedsiębiorcę przeciwko któremu toczy się takie postępowanie

Zgodnie z art. 2 pkt 10 ww. ustawy przez przychód rozumie się 1/12 przychodu uzyskanego w roku podatkowym poprzedzającym dzień wydania decyzji Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, w rozumieniu przepisów o podatku dochodowym od osób prawnych lub osób fizycznych.

Jak wynika z przeprowadzonego postępowania dowodowego spółka Stinnes BauMarkt AG (działając jedynie w imieniu i na rzecz swego dominanta, tj. spółki Stinnes AG), w roku poprzedzającym dzień wydania decyzji - tj. w roku 1999, nie uzyskała żadnego przychodu. Tym samym niniejsze postępowanie staje się bezprzedmiotowe i jako takie podlega umorzeniu.

Biorąc powyższe pod uwagę orzeczono jak w sentencji.

Od niniejszej decyzji stronie przysługuje odwołanie do Sądu Okręgowego w Warszawie – Sądu Antymonopolowego w terminie dwutygodniowym od dnia doręczenia decyzji, za pośrednictwem Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów – Delegatury w m.st. Warszawie.

DYREKTOR  
Delegatury w m.st. Warszawie  
*Napoleon Król*

Otrzymuje:

**Pan**

**Andrzej Kwaśnik**

*Pełnomocnik spółki Stinnes BauMarkt AG*

Kancelaria Prawnicza

Al. Szucha 2/4 m. 20

00-582 Warszawa