



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

Warszawa, dnia 2 grudnia 2005 r.

DOK3-421-43/05/MK

Decyzja Nr DOK- 149/2005

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 (tekst jedn. Dz. U. z 2003 r. nr 86, poz. 804 z późn. zm.), po przeprowadzeniu postępowania antymonopolowego wszczętego z wniosku Jedyna Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie, Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów **wydaje zgodę** na dokonanie koncentracji, polegającej na przejęciu przez Jedyna Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie kontroli nad częścią przedsiębiorcy Syrena Cukierki Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie.

Uzasadnienie

W dniu 21 września 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 Jedyna Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie (dalej jako „Spółka Jedyna”) kontroli nad częścią przedsiębiorcy Syrena Cukierki Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie (dalej jako „Syrena Cukierki”), poprzez nabycie [tajemnica przedsiębiorstwa] części majątku tej Spółki.

Syrena Cukierki wcześniej działała pod firmą „Leaf Poland” Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie. W dniu 12 października 2005 r. wspólnicy tej Spółki zmienili w drodze uchwały nazwę na Syrena Cukierki.

W związku z tym, iż spełnione zostały niezbędne przesłanki uzasadniające obowiązek zgłoszenia zamiaru koncentracji, tj.:

- łączny obrót przedsiębiorców uczestniczących w koncentracji w roku obrotowym poprzedzającym rok zgłoszenia przekraczał wartość określoną w art. 12 ust. 1 ustawy z dnia 15 grudnia 2000 r. o ochronie konkurencji i konsumentów (tekst jedn. Dz. U. z 2003 r. Nr 86, poz. 804 z późn. zm.), (dalej zwaną „ustawą o ochronie konkurencji”), tj. równowartość 50 mln euro,
- przejęcie kontroli nad częścią przedsiębiorcy, poprzez nabycie części majątku tego przedsiębiorcy, jest jednym ze sposobów koncentracji określonym w art. 12 ust. 2 pkt 2 ustawy o ochronie konkurencji,
- nie występuje w tej sprawie żadna okoliczność z katalogu przesłanek wymienionych w art. 13 ustawy o ochronie konkurencji, wyłączająca obowiązek zgłoszenia zamiaru koncentracji,

Prezes Urzędu wszczął postępowanie antymonopolowe w niniejszej sprawie, o czym, zgodnie z art. 61 § 4 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (tekst jedn. Dz. U. z 2000 r., Nr 98, poz. 1071 z późn. zm.), zawiadomił stronę pismem z dnia 4 października 2005 r.

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

Uczestnicy koncentracji

Spółka Jedyna (aktywny uczestnik koncentracji) należy do międzynarodowej grupy Cadbury Schweppes plc z siedzibą w Londynie, Wielka Brytania, która prowadzi działalność o zasięgu światowym w sektorach słodczy i napojów bezalkoholowych. W Polsce Grupa Cadbury posiada spółkę zależną Cadbury Wedel Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie (dalej jako „Cadbury Wedel”) prowadzącą działalność w zakresie produkcji i sprzedaży (także eksportowej) słodczy w następujących segmentach: cukierki nieczekoladowane, pieczywo cukiernicze, wyroby czekoladowe jak m.in.: tabliczki czekolady, batony, praliny, cukierki czekoladowe, draże i pozostałe wyroby oblewane czekoladą. Rynkiem pobocznym dla Cadury Wedel jest rynek kakao. Cadbury Wedel jest właścicielem 100 % udziałów Spółki Jedyna, która nie prowadziła i nie prowadzi działalności od momentu rejestracji.

Ponadto Cadbury Wedel posiada spółkę zależną w Czechach oraz prowadzi trzy oddziały zagraniczne (w Serbii, w Czechach i na Węgrzech).

Według wyników badań rynkowych przeprowadzonych przez firmę AC Nielsen, Grupa Cadbury ma wśród 10 największych krajowych firm pozycję lidera na polskim rynku słodczy z udziałem w tym rynku w 2004 r. wynoszącym [tajemnica przedsiębiorstwa].

Syrena Cukierki (pasywny uczestnik koncentracji), nad którym kontrolę sprawuje [tajemnica przedsiębiorstwa], prowadzi działalność w zakresie produkcji i sprzedaży (w tym export i import) słodczy w segmentach takich jak: chałwa, sezamki i cukierki nieczekoladowane pod własnymi i obcymi markami. [tajemnica przedsiębiorstwa].

Udział Syrena Cukierki w krajowym rynku słodczy jest niewielki; Spółka nie figuruje nawet w rankingu 10 największych krajowych firm, których udziały, poza wskazanymi wcześniej udziałami Cadbury Wedel, nie przekraczają [tajemnica przedsiębiorstwa] %.

Przyczyny i zakres koncentracji

Podstawą dokonanego przez Spółkę Jedyna zgłoszenia zamiaru koncentracji jest podpisana w dniu 27 lipca 2005 r. „Umowa sprzedaży zorganizowanej części przedsiębiorstwa (produkcyjnej)”. W wyniku planowanej transakcji Spółka Jedyna przejmie zorganizowaną część przedsiębiorstwa Syrena Cukierki obejmującą [tajemnica przedsiębiorstwa]. Transakcja zostanie sfinansowana [tajemnica przedsiębiorstwa].

Zgodnie z deklaracją Zgłaszającego, uczestnicy koncentracji po zrealizowaniu transakcji zamierzają: [tajemnica przedsiębiorstwa].

Rynek właściwy, na który koncentracja wywiera wpływ

Zgodnie z brzmieniem 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, uznawane są 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).

Jak wynika z przedstawionych w zgłoszeniu informacji, w niniejszej sprawie rynkiem właściwym produktowo, zarówno dla grupy kapitałowej, do której należy aktywny uczestnik transakcji, jak i dla uczestnika pasywnego - jest rynek słodczy.

Na rynku słodczy wyróżnić można m.in. następujące segmenty: cukierki nieczekoladowane, wyroby czekoladowe (m.in.: tabliczki czekolady, batony, praliny, cukierki czekoladowe, draże i pozostałe wyroby oblewane czekoladą), pieczywo cukiernicze, chałwę i sezamki.

Grupa Cadbury obecna jest na rynku słodczy w segmencie cukierków nieczekoladowanych, wyrobów czekoladowych (m.in.: tabliczki czekolady, batony, praliny, cukierki czekoladowe, draże i pozostałe wyroby oblewane czekoladą) i pieczywa cukierniczego, zaś Syrena Cukierki jest aktywna na rynku słodczy, w segmentach chałwy, sezamków i cukierków nieczekoladowanych.

Wobec powyższego rynkiem wspólnym, na którym obecni są obaj uczestnicy koncentracji, jest rynek cukierków nieczekoladowanych. Na tym rynku Grupa Cadbury w Polsce w latach 2003 i 2004 osiągnęła następujące udziały: [tajemnica przedsiębiorstwa], zaś udział Syrena Cukierki w tym rynku w Polsce w latach 2003 i 2004 przedstawia się następująco: [tajemnica przedsiębiorstwa].

Ponadto udziały Syrena Cukierki w rynku chałwy i w rynku sezamków, które w wyniku koncentracji zostaną przejęte przez stronę zgłaszającą, przedstawiają się następująco:

- chałwa - [tajemnica przedsiębiorstwa],
- sezamki - [tajemnica przedsiębiorstwa].

W aspekcie terytorialnym (geograficznym) należy uznać, iż rynek słodczy ma wymiar przynajmniej krajowy, jednakże dokładne określenie zasięgu tego rynku może pozostać kwestią otwartą, ponieważ planowana koncentracja nie stworzy zagrożenia dla konkurencji na tymże rynku. Definiując rynek jako krajowy należy wziąć pod uwagę upodobania konsumentów oraz tradycyjne przywiązanie do nabywania danej marki produktów (por.: Decyzja Komisji Europejskiej z dnia 5 maja 2005 r., Case No COMP/M. 1920 NABISCO/UNITED BISCUITS oraz Decyzja Prezesa Urzędu z dnia 13 września 2005 r., Nr RPZ-421/5/05/AZ).

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 prowadzi do uzyskania łącznego udziału w rynku geograficznym w wysokości większej niż 20%.

Zgodnie z powyższą definicją, w niniejszej sprawie rynkiem wspólnym jest rynek cukierków nieczekoladowanych. Jednakże z uwagi na fakt, iż w wyniku tej transakcji uczestnicy koncentracji nie uzyskują łącznego udziału w rynku wspólnym w wysokości większej niż 20%, uznać należy, że koncentracja nie wywiera wpływu na rynek w układzie horyzontalnym.

b) rynkiem właściwym, na który koncentracja wywiera wpływ w układzie wertykalnym (pionowym) jest każdy rynek produktowy, jeżeli równocześnie :

- działa na nim co najmniej jeden przedsiębiorca uczestniczący w koncentracji,
- jest on równocześnie rynkiem zakupu lub sprzedaży (poprzedni lub następny szczebel obrotu), na którym działa którykolwiek z pozostałych przedsiębiorców uczestniczących w koncentracji,
- indywidualny lub łączny udział w rynku przedsiębiorców uczestniczących w koncentracji na tych rynkach przekracza 30%, bez względu na to, czy aktualnie istnieje powiązanie typu dostawca – odbiorca między tymi przedsiębiorcami.

Do dnia 31 lipca 2005 r. Spółka Syrena Cukierki posiadała własny dział sprzedaży, zaś w dniu 1 sierpnia 2005 r. została zawarta między Cadbury Wedel i Syrena Cukierki umowa, zgodnie z którą [tajemnica przedsiębiorstwa].

Jednak biorąc pod uwagę fakt, że ani łączny ani indywidualny udział w rynku, na którym działalność prowadzą obaj uczestnicy koncentracji – w rynku cukierków nieczekoladowanych nie przekracza 30 %, stwierdzić należy, iż koncentracja nie wywiera wpływu na tym rynku w układzie wertykalnym.

Natomiast uznać należy, że rynkami, na które koncentracja wywiera wpływ w układzie wertykalnym są rynek chałwy i rynek sezamków, bowiem indywidualny udział Spółki Syrena Cukierki w tych rynkach przekracza 30 %.

c) rynkiem właściwym, na który koncentracja wywiera wpływ w układzie konglomeratowym, jest każdy rynek produktowy, na którym między przedsiębiorcami

uczestniczącymi w koncentracji nie istnieją żadne powiązania (układy) horyzontalne i wertykalne, ale przynajmniej jeden przedsiębiorca uczestniczący w koncentracji posiada więcej niż 40% udziału w jakimkolwiek rynku właściwym.

Zgodnie z powyższą definicją w niniejszej sprawie brak jest rynków, na które koncentracja wywiera wpływ w układzie konglomeratowym.

Ocena skutków koncentracji

Zgodnie z art. 17 ustawy o ochronie konkurencji, organ antymonopolowy w drodze decyzji 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 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%.

Organ antymonopolowy uznał, iż zamierzona koncentracja spełnia kryteria art. 17 ustawy o ochronie konkurencji. Przyjmując niniejsze stanowisko Prezes Urzędu miał na względzie, w szczególności, następujące okoliczności:

- 1 Nie występują rynki właściwe, na które zamierzona koncentracja wywiera wpływ w układzie horyzontalnym i konglomeratowym.
2. Wprawdzie rozpatrywana koncentracja wywiera wpływ na rynek chałwy i na rynek sezamków w układzie wertykalnym, to jednak konkurencja na tych rynkach nie zostanie ograniczona. Z uwagi na fakt, że ani Spółka Jedyna, ani Cadbury Wedel nie jest obecna na rynku chałwy i na rynku sezamków, w wyniku niniejszej koncentracji nastąpi jedynie zmiana właściciela zorganizowanej części przedsiębiorstwa, która spowoduje, iż nieobecna dotychczas na polskim rynku słodczy w segmentach sezamków i chałwy Spółka Jedyna przejmie pozycję rynkową, którą dotychczas posiadała Spółka Syrena Cukierki. Jednocześnie Cadbury Wedel będzie [tajemnica przedsiębiorstwa].

Wobec powyższego struktura rynku nie ulegnie zmianie, zatem w wyniku przedmiotowej koncentracji konkurencja na krajowym rynku sezamków nie zostanie istotnie ograniczona. Przedmiotowy zamiar koncentracji spełnia więc przesłanki art. 17 ustawy o ochronie konkurencji.

Wobec powyższego orzeczono, jak w sentencji.

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

Z upoważnienia
Prezesa Urzędu Ochrony
Konkurencji i Konsumentów
Danuta Gruszczyńska
Dyrektor Departamentu
Ochrony Konkurencji

Otrzymuje:

Jedyna Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie

Za pośrednictwem pełnomocnika:

Radcy prawnego
Pana Piotra Kryczka

CHAJEC, DON-SIEMION & ŻYTO
Kancelaria Prawna
Spółka komandytowa
ul. Lwowska 19
00-660 Warszawa