



**PREZES  
URZĘDU OCHRONY  
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW  
DELEGATURA URZĘDU OCHRONY  
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW  
w Warszawie**

RWA-42-14/05/MP

Warszawa, dn. 13 czerwca 2005 r.

**DECYZJA nr RWA – 16/2005**

Na podstawie art. 17 w zw. z art. 12 ust. 1 i 3 pkt 3 ustawy z dnia 15 grudnia 2000 r. o ochronie konkurencji i konsumentów (tekst jedn. Dz. U. z 2003 r. Nr 86, poz. 804 ze zm.) oraz stosownie do art. 28 ust. 6 tej ustawy i § 6 rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 19 lutego 2002 r. w sprawie określenia właściwości miejscowej i rzeczowej delegatur Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (Dz. U. Nr 18, poz. 172 ze zm.), po przeprowadzeniu postępowania antymonopolowego wszczętego na wniosek Prokom Software Spółka Akcyjna z siedzibą w Warszawie

- w imieniu Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów,

**wyraża się zgodę** na dokonanie koncentracji, określonej w art. 12 ust. 3 pkt 3 ww. ustawy, polegającej na rozpoczęciu wykonywania przez Bank Gospodarstwa Krajowego z siedzibą w Warszawie praw z 10.948.000 dopuszczonych do publicznego obrotu akcji PEKAES Spółka Akcyjna z siedzibą w Warszawie, uprawniających do wykonywania 32,9 % głosów na walnym zgromadzeniu PEKAES S.A., nabytych bez uprzedniego zgłoszenia, zgodnie z art. 13 pkt 3 i 4 ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów.

**UZASADNIENIE**

W dniu 14 kwietnia 2005 r. do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów wpłynęło zgłoszenie zamiaru koncentracji, określonej w art. 12 ust. 3 pkt 3 ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów, polegającej na rozpoczęciu wykonywania przez Bank Gospodarstwa Krajowego z siedzibą w Warszawie (dalej: BGK) praw z 10.948.000 dopuszczonych do publicznego obrotu akcji PEKAES Spółka Akcyjna z siedzibą w Warszawie (dalej: PEKAES S.A.), uprawniających do wykonywania 32,9 % głosów na walnym zgromadzeniu PEKAES S.A., nabytych bez uprzedniego zgłoszenia, zgodnie z art. 13 pkt 3 i 4 ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów.

Na podstawie informacji zawartych w zgłoszeniu zamiaru koncentracji Prezes Urzędu ustalił, iż łączny obrót przedsiębiorców uczestniczących w koncentracji w roku obrotowym poprzedzającym rok zgłoszenia – tj. w roku 2004 – określony zgodnie z art. 15 ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów, a także stosownie do treści rozporządzenia Rady

Ministrów z dnia 23 maja 2001 r. w sprawie obliczania obrotu przedsiębiorców uczestniczących w koncentracji (Dz. U. Nr 60, poz. 611), wyniósł [*tajemnica przedsiębiorstwa*]. Oznacza to, iż wskazany w art. 12 ust. 1 ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów próg powodujący powstanie obowiązku zgłoszenia zamiaru koncentracji wynoszący równowartość 50.000.000 euro, został w przedmiotowej sprawie przekroczony.

W związku z powyższym, a także z uwagi na to, że:

- a) rozpoczęcie wykonywania przez BGK praw z akcji PEKAES S.A., objętych bez uprzedniego zgłoszenia zgodnie z art. 13 pkt 3 i 4 ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów stanowi, w świetle przepisów ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów, zamiar dokonania koncentracji o jakiej mowa w art. 12 ust. 3 pkt 3 ustawy;
- b) niniejsze zgłoszenie zamiaru koncentracji zostało dokonane przez podmiot do tego uprawniony i jednocześnie zobowiązany na podstawie art. 94 ust. 2 pkt 6 ww. ustawy;
- c) nie wystąpiły przesłanki egzoneracyjne wymienione w art. 13 pkt 1 i pkt 3 – 6 ww. ustawy,

Prezes Urzędu wszczął na podstawie art. 44 ust. 1 w związku z art. 12 ust. 3 pkt 3 ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów, postępowanie antymonopolowe w przedmiotowej sprawie, o czym, zgodnie z art. 61 § 4 k.p.a., powiadomił Zgłaszającego pismem z dnia 9 maja 2005 r.

W toku postępowania antymonopolowego, w uzupełnieniu zgłoszenia zamiaru koncentracji, pismami z dnia 20 maja 2005 r. Zgłaszający przekazał Prezesowi UOKiK informacje i dokumenty wymagane do wydania niniejszej decyzji.

## **Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów ustalił, co następuje:**

### **I. Opis transakcji:**

Zgłoszona koncentracja ma zostać dokonana w trybie określonym w art. 12 ust. 3 pkt 3 ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów. Przedmiotem zgłoszenia jest zamierzone rozpoczęcie wykonywania przez BGK praw z 10.948.000 dopuszczonych do publicznego obrotu akcji PEKAES S.A., uprawniających do wykonywania 32,9 % głosów na walnym zgromadzeniu tej spółki, nabytych bez uprzedniego zgłoszenia, zgodnie z art. 13 pkt 3 i 4 ww. ustawy. Oznacza to, iż zamierzona koncentracja wiąże się z wcześniej dokonaną operacją, która nie podlega procedurze zgłoszeniowej i obowiązkowi uzyskania zgody Prezesa UOKiK, pomimo spełnienia kryteriów ustawowych, z powodu deklarowanego przy obejmowaniu akcji niewykonywaniu z nich praw do czasu ich odsprzedaży.

Zamierzona koncentracja jest wynikiem wykonania przez BGK decyzji Rady Ministrów z dnia 1 lutego 2005 r. o wyrażeniu zgody na niepubliczny tryb zbycia akcji 27 spółek stanowiących własność Skarbu Państwa – w tym PEKAES S.A. – przez wniesienie tych akcji na fundusz statutowy BGK. BGK nabył akcje PEKAES S.A. w dniu 13 kwietnia 2005 r. BGK posiada 10.948.000 akcji PEKAES S.A., dających prawo do 32,9 % ogólnej liczby głosów na walnym zgromadzeniu ww. spółki.

Według stanu na dzień 4 kwietnia 2005 r. pozostałe akcje PEKAES S.A. znajdowały się w posiadaniu następujących podmiotów:

- 1) Commercial Union Otwarty Fundusz Emerytalny BPH CU WBK – 5.931.568 akcji, stanowiących 17,8 % ogólnej liczby głosów na walnym zgromadzeniu spółki,
- 2) Powszechny Zakład Ubezpieczeń na Życie Spółka Akcyjna z siedzibą w Warszawie – 1.694.008 akcji, stanowiących 5,09 % ogólnej liczby głosów na walnym zgromadzeniu spółki,

- 3) pozostali akcjonariusze – 14.676.424 akcji, stanowiących 44,14% ogólnej liczby głosów na walnym zgromadzeniu spółki<sup>1</sup>.

Zgodnie z wyjaśnieniami Zgłaszającego, BGK zamierza rozpocząć wykonywanie praw z akcji PEKAES S.A. niezwłocznie po uzyskaniu zgody Prezesa UOKiK na dokonanie przedmiotowej koncentracji.

Przedłużenie okresu odsprzedaży na podstawie art. 22 ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów nie miało miejsca.

## **II. Przyczyny transakcji:**

Jak wynika z informacji przedstawionych przez Zgłaszającego, wniesienie akcji PEKAES S.A. na fundusz statutowy BGK ma na celu:

- umożliwienie BGK uzyskania fundamentu kapitałowego, pozwalającego skutecznie i efektywnie wypełnić rolę określoną w ustawie z dnia 14 marca 2003 roku o Banku Gospodarstwa Krajowego (Dz. U. Nr 65, poz. 594 ze zm.); zgodnie z ww. ustawą, głównym celem BGK jest wspieranie rządowych programów społeczno-gospodarczych oraz programów samorządności lokalnej i rozwoju regionalnego, realizowanych z wykorzystaniem środków publicznych;
- stworzenie warunków, które umożliwią realizację opracowanej i przyjętej przez BGK długoterminowej strategii rozwoju i misji, wskazującej, iż BKG jest państwową instytucją finansową o dużej wiarygodności, specjalizującą się w obsłudze sektora finansów publicznych, zapewniającą ekonomicznie efektywne i operacyjnie skuteczne wspieranie państwowych programów społeczno-gospodarczych oraz samorządowych programów rozwoju regionalnego, dbającą o nowoczesność i wysoką jakość oferty oraz podtrzymanie dobrych relacji z klientami, elastycznie reagującą na ich potrzeby;
- ustanowienie kapitałowych warunków działania umożliwiających aktywne włączenie się BGK w proces kształtowania się w Polsce systemu absorpcji funduszy unijnych przez samorządy i podmioty gospodarcze oraz wsparcie działań rządu mających na celu stymulowanie rozwoju małych i średnich przedsiębiorstw, a także rozwój infrastruktury, zwłaszcza transportowej i mieszkaniowej;
- wzmocnienie pozycji rynkowej i wiarygodności BGK na rynku finansowym, niezbędnej do pozyskania pozabudżetowych źródeł finansowania programów i zadań ekonomiczno-społecznych określanych przez rząd, i tym samym uzyskanie pożądaných efektów makroekonomicznych, przy ograniczaniu wydatków budżetowych przeznaczonych na te cele.

## **III. Uczestnicy koncentracji:**

### ***A/ Bank Gospodarstwa Krajowego z siedzibą w Warszawie***

Bank Gospodarstwa Krajowego – aktywny uczestnik niniejszej koncentracji – jest bankiem państwowym w rozumieniu ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. - Prawo bankowe (tekst jedn. Dz. U. z 2002 r. Nr 72, poz. 665 ze zm.), działającym na podstawie ustawy z dnia 14 marca 2003 r. o Banku Gospodarstwa Krajowego (Dz. U. Nr 65, poz. 594 ze zm.) oraz statutu nadanego rozporządzeniem Ministra Skarbu Państwa z dnia 27 sierpnia 2003 r. w sprawie nadania statutu Bankowi Gospodarstwa Krajowego (Dz. U. Nr 156, poz. 1526).

---

<sup>1</sup> żaden z akcjonariuszy nie posiada powyżej 5 % ogólnej liczby głosów na walnym zgromadzeniu PEKAES S.A.

Przedmiotem faktycznej działalności BGK jest wykonywanie następujących czynności bankowych:

- 1) przyjmowanie wkładów pieniężnych płatnych na żądanie lub z nadejściem oznaczonego terminu oraz prowadzenie rachunków tych wkładów (PKD 65),
- 2) prowadzenie innych rachunków bankowych (PKD 65),
- 3) udzielanie kredytów (PKD 65),
- 4) udzielanie i potwierdzanie gwarancji bankowych oraz otwieranie akredytyw (PKD 65),
- 5) przeprowadzanie bankowych rozliczeń pieniężnych (PKD 65),
- 6) udzielanie pożyczek pieniężnych oraz pożyczek i kredytów konsumenckich w rozumieniu przepisów odrębnej ustawy (PKD 65.12.A),
- 7) wydawanie kart płatniczych oraz wykonywanie operacji przy ich użyciu (PKD 65),
- 8) dokonywanie terminowych operacji finansowych (PKD 65),
- 9) nabywanie i zbywanie wierzytelności pieniężnych (PKD 65),
- 10) przechowywanie przedmiotów i papierów wartościowych oraz udostępnianie skrytek sejfowych (PKD 65),
- 11) prowadzenie skupu i sprzedaży wartości dewizowych (PKD 65.12.A),
- 12) udzielanie i potwierdzanie poręczeń (PKD 65.12),
- 13) wykonywanie czynności zleconych, związanych z emisją papierów wartościowych (PKD 65),
- 14) pośredniczenie w dokonywaniu przez rezydentów przekazów pieniężnych za granicę oraz rozliczeń w kraju z nierezydentami (PKD 65.12.A),
- 15) pełnienie funkcji banku reprezentanta jako przedstawiciela ustawowego obligatariuszy (PKD 65.12.A.).

Poza wykonywaniem ww. czynności bankowych, BGK:

- 1) obejmuje lub nabywa akcje i prawa z akcji, udziały innej osoby prawnej i jednostki uczestnictwa w funduszach inwestycyjnych (PKD 65),
- 2) dokonuje obrotu papierami wartościowymi (PKD 65),
- 3) dokonuje, na warunkach uzgodnionych z dłużnikiem, zamiany wierzytelności na składniki majątku dłużnika, z tym że bank jest obowiązany do ich sprzedaży w okresie nie dłuższym niż 3 lata od daty nabycia (PKD 65),
- 4) nabywa i zbywa nieruchomości (PKD 70.12 Z),
- 5) świadczy usługi konsultacyjno-doradcze w sprawach finansowych (PKD 67.13 Z),
- 6) lokuje środki pieniężne w papierach wartościowych krajowych i zagranicznych (PKD 65.12.A),
- 7) prowadzi działalność lokacyjno-depozytową na rynku międzybankowym (PKD 65),
- 8) realizuje transakcje z wykorzystaniem instrumentów pochodnych (PKD 65).

Do Grupy Kapitałowej Banku Gospodarstwa Krajowego należą następujące podmioty:

- 1) Bank Gospodarstwa Krajowego z siedzibą w Warszawie,
- 2) Bank Rozwoju Budownictwa Mieszkaniowego S.A. z siedzibą w Warszawie, w którym BGK posiada 100% akcji,
- 3) Bud-Bank Leasing Sp. z o.o. w Warszawie, w którym BGK posiada 100% udziałów.

BGK z siedzibą w Warszawie jest przedsiębiorcą dominującym w stosunku do podmiotów wskazanych w pkt 1) – 3) w rozumieniu art. 4 pkt 3) lit. a) ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów, tj. dysponuje bezpośrednio większością głosów na zgromadzeniach wspólników.

## ***B/ PEKAES Spółka Akcyjna z siedzibą w Warszawie***

PEKAES S.A. – bierny uczestnik niniejszej koncentracji – jest przedsiębiorcą zarejestrowanym w Krajowym Rejestrze Sądowym pod numerem 22906. Przedmiotem faktycznej działalności PEKAES S.A. jest:

- 1) wykonywanie usług najmu taboru na rzecz spółek Grupy Kapitałowej PEKAES S.A. (PKD 71),
- 2) wykonywanie usług najmu i dzierżawy nieruchomości na rzecz spółek Grupy Kapitałowej PEKAES S.A. (PKD 70),
- 3) sprzedaż własnego wyeksploatowanego taboru ciężarowego (PKD 50).

W skład Grupy Kapitałowej PEKAES S.A. wchodzi następujące podmioty:

- 1) PEKAES S.A. z siedzibą w Warszawie,
- 2) Pekaes Truck S.A. z siedzibą w Szczecinie, w którym PEKAES S.A. posiada 88,01 % akcji,
- 3) Pekaes-Service Słubice S.A. z siedzibą w Słubicach, w którym PEKAES S.A. posiada 78,98 % akcji,
- 4) ATB Truck S.A. z siedzibą w Warszawie, w którym PEKAES S.A. posiada 100 % akcji,
- 5) Servipol S.A. w upadłości z siedzibą w Warszawie, w którym PEKAES S.A. posiada 100 % akcji,
- 6) ATB Service S.A.– w likwidacji z siedzibą w Błoniach, w którym PEKAES S.A. posiada 100 % akcji,
- 7) Pekaes Transport S.A. z siedzibą w Szczecinie, w którym PEKAES S.A. posiada 93,02 % akcji,
- 8) Pekaes Multi–Spedytor Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie, w którym PEKAES S.A. posiada 100 % udziałów,
- 9) Pekaes Multi–Service Sp z o.o. z siedzibą w Warszawie, w którym Pekaes Multi–Spedytor Sp. z o.o. posiada 100 % udziałów,
- 10) Transorient Transporteges m.b.H z siedzibą w Wiedniu, w którym Pekaes Multi–Spedytor Sp. z o.o. posiada 100 % udziałów.

Dodatkowo PEKAES S.A. posiada 100 % akcji/udziałów w następujących spółkach, które nie prowadzą działalności: Trans Bussines Center Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie, Transorient Polska Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie, oraz 70 % udziałów w spółce Hollpeks B.V. z siedzibą w Veenendaal (Holandia).

### **Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów zważył, co następuje:**

#### **I. Rynki właściwe, 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).

Definiując rynek właściwy należy mieć na względzie cel definiowania, którym jest zidentyfikowanie poziomu konkurencji na rynku, a w rezultacie – stwierdzenie, czy

przedsiębiorca działający na rynku ma lub może uzyskać dostateczną przewagę nad innymi uczestnikami rynku (por. E. Modzelewska-Wąchal: „*Ustawa o ochronie konkurencji i konsumentów. Komentarz*”, Twigger, Warszawa 2002 r. s. 51).

Jak wynika z definicji zawartej w ustawie o ochronie konkurencji i konsumentów, rynek właściwy wyznaczają zasadniczo dwa elementy: towar (rynek produktowy) i terytorium (rynek geograficzny). Ocena oddziaływania koncentracji na stan konkurencji wymaga określenia rynków właściwych zarówno w aspekcie geograficznym, jak i produktowym, na które koncentracja wywiera wpływ.

Ustalenie zakresu oddziaływania koncentracji na stan konkurencji wymaga uprzedniego określenia rynków właściwych, na które koncentracja może wywrzeć wpływ. Należy przy tym uwzględnić zarówno te rynki właściwe, na które koncentracja wywiera wpływ w układzie horyzontalnym (poziomym), jak również w układzie wertykalnym (pionowym) i konglomeratowym.

A/.

Według Zgłaszającego, rynkami produktowymi, na których działa **BGK** są:

- 1) pozyskiwanie funduszy w formie depozytów,
- 2) pozyskiwanie środków finansowych w formie wkładów pieniężnych na żądanie,
- 3) udzielanie pożyczek i kredytów,
- 4) udzielanie i potwierdzanie gwarancji bankowych,
- 5) dokonywanie terminowych operacji finansowych oraz zawieranie transakcji z wykorzystaniem instrumentów pochodnych,
- 6) lokowanie środków w papiery wartościowe,
- 7) prowadzenie działalności lokacyjno-depozytowej na rynku międzybankowym.

Na tak określonych rynkach właściwych BGK posiada udziały pomiędzy [*tajemnica przedsiębiorstwa*].

Należy jednocześnie wskazać, iż Bank Rozwoju Budownictwa Mieszkaniowego S.A. oraz Bud-Bank Leasing Sp. z o.o. nie prowadzą obecnie działalności operacyjnej.

Aktywność Banku Rozwoju Budownictwa Mieszkaniowego S.A. ogranicza się do lokowania wolnych środków pieniężnych, natomiast działalność Bud-Bank Leasing Sp. z o.o. – przedsiębiorcy działającego na rynku usług leasingowych – ogranicza się wyłącznie do obsługi wcześniej zawartych umów leasingu. Zgłaszający podkreślił, iż przychody ze sprzedaży jakie Bud-Bank Leasing osiągnął w 2004 r. nie przekroczyły [*tajemnica przedsiębiorstwa*].

Za rynek właściwy w aspekcie terytorialnym, na którym prowadzi działalność BGK, należy uznać rynek krajowy. Z uwagi na specyfikę szeroko pojętego rynku usług bankowych i wskazanych powyżej rynków produktowych, w których uczestniczy BGK, w szczególności, z uwagi na istnienie barier dostępu do rynków, polegających m.in. na konieczności poddania się nadzorowi bankowemu Komisji Nadzoru Bankowego na zasadach określonych m.in. w ustawie Prawo bankowe w zakresie uzyskania – w określonych warunkach – zgody lub zezwolenia Komisji na utworzenie banku, rozpoczęcie działalności bankowej, połączenie banków lub nabycie przedsiębiorstwa bankowego, w ocenie organu antymonopolowego powyższe rynki produktowe należy traktować jako rynki krajowe.

Należy jednocześnie mieć na względzie, iż polski rynek usług bankowych charakteryzuje się znaczną liczbą podmiotów i wysokim poziomem konkurencji. Zgodnie z raportami Generalnego Inspektoratu Nadzoru Bankowego (wykorzystanymi w prospekcie emisyjnym PKO BP S.A.) na koniec 2003 r. w Polsce istniało 60 banków komercyjnych, z czego 58 prowadziło działalność operacyjną. Wśród podmiotów działających na rynkach, w których uczestniczy BGK, można wskazać większość komercyjnych banków o charakterze

uniwersalnym, jak np. PKO BP S.A., Pekao S.A., BZ WBK S.A., BPH S.A., ING Bank Śląski S.A., BGŻ S.A., czy Kredyt Bank S.A.

B/.

**PEKAES S.A.** jest centrum decyzyjnym Grupy Kapitałowej PEKAES S.A., zapewniającym spółkom zależnym kluczowe środki trwałe niezbędne do działalności podstawowej oraz podejmującym strategiczne decyzje o kierunkach rozwoju Grupy. Spółka kreuje działalność Grupy, a jej podstawowe źródło przychodów (powyżej 90%) stanowią środki uzyskane z dzierżawy taboru transportowego oraz nieruchomości podmiotom zależnym. Oznacza to, iż PEKAES S.A. prowadzi działalność skierowaną głównie na realizację wewnętrznych potrzeb Grupy Kapitałowej.

Podstawowym przedmiotem działalności Grupy Kapitałowej PEKAES S.A. jest świadczenie usług transportowo-spedycyjno-logistycznych (dalej: TSL), obejmujących: spedycję samochodową całopojazdową, spedycję samochodową drobnicową, spedycję lotniczą, spedycję morską, usługi logistyczne, obsługę celną oraz obsługę spedycyjną wystaw i targów.

Stosownie do informacji zawartych w prospekcie emisyjnym PEKAES S.A., przychody uzyskane przez Grupę Kapitałową PEKAES S.A. ze sprzedaży usług TSL stanowiły w pierwszym półroczu 2004 r. 88,8 % całości przychodów Grupy.

Na tak określonym rynku właściwym usług TSL działają następujący przedsiębiorcy z Grupy Kapitałowej PEKAES S.A.:

- Pekaes Multi-Spedytor Sp. z o.o.,
- Pekaes Transport S.A.

Spółka Pekaes Multi-Spedytor Sp. z o.o. jest odpowiedzialna za sprzedaż odbiorcom zewnętrznym usług TSL. Pekaes Transport S.A. jest firmą transportową realizującą zlecenia pozyskane przez Pekaes Multi-Spedytor Sp. z o.o.

Grupa Kapitałowa PEKAES S.A. prowadzi również działalność w zakresie sprzedaży i bieżnikowania opon, obsługi serwisowej pojazdów ciężarowych, sprzedaży pojazdów ciężarowych, sprzedaży paliw płynnych oraz sprzedaży części zamiennych.

Wskazaną powyżej działalność Grupa Kapitałowa PEKAES S.A. prowadzi poprzez spółki:

- ATB Truck S.A.,
- Pekaes Truck S.A.,
- Pekaes-Service Słubice S.A.

W aspekcie terytorialnym rynek usług TSL, na którym prowadzi działalność PEKAES S.A., należy określić jako rynek europejski. Mimo, iż zasadnicza większość przychodów ze sprzedaży usług PEKAES S.A. pochodziła od kontrahentów polskich (65,4% przychodów PEKAES S.A.), nie można pominąć faktu, iż znaczna część przychodów ze sprzedaży usług Grupa Kapitałowa uzyskuje z tytułu sprzedaży usług TSL, które realizowane są w większości w relacjach międzynarodowych. Stosownie do przekazanych przez Zgłaszającego danych, 34,6% przychodów ze sprzedaży usług uzyskanych przez PEKAES S.A. pochodziła od zleceniodawców europejskich<sup>2</sup>.

W tym miejscu należy zauważyć, że w praktyce Komisji Europejskiej w sprawach koncentracji przedsiębiorców odchodzi się od konieczności wyznaczenia rynku geograficznego i pozostawia tą kwestię otwartą, jeżeli zgłoszona koncentracja nie prowadzi do wątpliwości co do zgodności koncentracji z prawem konkurencji (por. m.in.: stanowisko

---

<sup>2</sup> Wg danych dotyczących wielkości przychodów ze sprzedaży usług w 2003 r.

Komisji Europejskiej w decyzjach z dnia 17 października 2001 r. w sprawie COMP/M.2187 CVC/Lenzing, par. 132; z dnia 19 grudnia 2002 r. w sprawie IV/M.3024 Bain Capital/Rhodia, par. 21 oraz z dnia 6 lipca 2001 r. w sprawie M.2432 Angelini/Phoenix/JV).

Mając na względzie przedstawione powyżej stanowisko Komisji Europejskiej, Prezes Urzędu uznał, że przyjęcie analogicznego rozumowania właściwe jest również w odniesieniu do niniejszej sprawy.

Powołując się na dane zawarte w opublikowanym przez Rzeczpospolitą „Rankingu firm TSL - Logistyka Transport Spedycja”<sup>3</sup> należy stwierdzić, iż polski rynek TSL jest bardzo rozdrobniony, przy czym dominuje na nim grupa 25-30 najsilniejszych firm. W świetle powoływanych raportów, udział Grupy Kapitałowej PEKAES S.A. w rynku TSL nie przekracza 10%.

Jak wynika z powyższych okoliczności, w przedmiotowej koncentracji **nie można wskazać rynków wspólnych**, w których uczestniczyliby BGK oraz PEKAES S.A.

Ustalenie zakresu oddziaływania koncentracji na stan konkurencji wymaga uprzedniego określenia rynków właściwych, na które koncentracja może wywrzeć wpływ. Należy przy tym uwzględnić zarówno te rynki właściwe, na które koncentracja wywiera wpływ w układzie horyzontalnym (poziomym), jak również w układzie wertykalnym (pionowym) i konglomeratowym.

Pojęcia rynków, na które koncentracja wywiera wpływ w układzie horyzontalnym, wertykalnym oraz konglomeratowym, zostały zdefiniowane w punkcie 7.2 oraz 10.1 *Wykazu Informacji i Dokumentów*, stanowiącego załącznik do rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 3 kwietnia 2002 r. w sprawie zgłoszenia zamiaru koncentracji przedsiębiorców (Dz. U. Nr 37, poz. 334).

I tak, **rynkem 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%.

Mając na względzie, iż nie można wskazać rynków wspólnych dla niniejszej koncentracji, brak jest tym samym rynku właściwego, na który koncentracja wywiera wpływ w ujęciu horyzontalnym.

Z kolei **rynkem 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.

Na podstawie zebranych materiałów Prezes UOKiK uznał, iż w przypadku niniejszej koncentracji nie można zidentyfikować rynków produktowych, na które koncentracja wywierałaby wpływ w układzie wertykalnym.

---

<sup>3</sup> Ranking opublikowany w dniu 24 czerwca 2004 r.



Rozpatrywana **koncentracja nie wywiera także wpływu na rynek w układzie konglomeratowym**. W niniejszej sprawie nie można wyróżnić rynku produktowego, na którym pomiędzy przedsiębiorcami uczestniczącymi w koncentracji nie istnieją żadne powiązania horyzontalne i wertykalne, ale przynajmniej jeden z nich posiada więcej niż 40 % udziału w jakimkolwiek rynku właściwym.

## **II. Ocena skutków koncentracji**

Zgodnie z art. 17 ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów, Prezes Urzędu, 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 zasadą, określoną w art. 1 ust. 2 ww. ustawy, przedmiotowa transakcja powinna zostać oceniona pod względem skutków, jakie wywoła na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej.

Analiza przedmiotowej koncentracji, polegającej na rozpoczęcie wykonywania przez BGK praw z 10.948.000 dopuszczonych do publicznego obrotu akcji PEKAES S.A., uprawniających do wykonywania 32,9 % głosów na walnym zgromadzeniu tej spółki wykazała, że nie niesie ona za sobą zagrożeń dla konkurencji i działających na rynku polskim podmiotów. Przyjmując powyższe stanowisko Prezes Urzędu miał na względzie, iż łączny udział przedsiębiorców biorących udział w transakcji nie przekracza 20% na żadnym z wyodrębnionych rynków właściwych, nie występuje również horyzontalna, ani wertykalna styczność działalności przedsiębiorców biorących udział w koncentracji.

Rynki, na którym działają podmioty uczestniczące w koncentracji są rynkami wysoce konkurencyjnymi a na każdym z wyodrębnionych rynków właściwych BGK oraz PEKAES S.A. konkuruje z wieloma podmiotami.

Konkludując, należy stwierdzić, iż planowana koncentracja spełnia przesłanki określone w art. 17 ustawy antymonopolowej, albowiem konkurencja na rynku nie zostanie istotnie ograniczona, w szczególności przez powstanie, bądź umocnienie się pozycji dominującej na rynku któregośkolwiek z uczestników koncentracji.

Wobec powyższego orzeczono, jak w sentencji.

Stosownie do treści art. 78 ust. 1 ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów w związku z art. 479<sup>28</sup> § 2 k.p.c. – od niniejszej decyzji przysługuje odwołanie do Sądu Okręgowego w Warszawie – Sądu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, w terminie dwutygodniowym od dnia jej doręczenia, za pośrednictwem Delegatury UOKiK w Warszawie.

Otrzymuje:

**Pan**

**Marian Imbierski**

*Pełnomocnik Banku Gospodarstwa Krajowego z siedzibą w Warszawie*

Al. Jerozolimskie 7

00-955 Warszawa