PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW

DKK1-421/2/15/ES

Warszawa, dnia 19 marca 2015 r.

DECYZJA nr DKK ï 44/2015

Na podstawie art. 18 w związku z art. 13 ust. 1 oraz ust. 2 pkt 2 ustawy z dnia 16 lutego 2007 r. *o ochronie konkurencji i konsumentów* (j.t. Dz. U. z 2015 r., poz. 184) Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów po przeprowadzeniu postępowania antymonopolowego wszczętego na wniosek Hortex Holding S.A. z siedzibą w Warszawie **wydaje zgodę** na dokonanie koncentracji, polegającej na przejęciu przez Hortex Holding S.A. z siedzibą w Warszawie kontroli nad:

- Ren Sp. z o.o. z siedzibą w Radomiu,
- Marywilska Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie,
- Allfood Sp. z o.o. z siedzibą w Koszalinie - która będzie sprawowana wspólnie z Panią Agnieszką Stodolnik,
- Iglomen Sp. z o.o. z siedzibą w Krakowie - która będzie sprawowana wspólnie z Panem Ireneuszem Jastrzębskim oraz
- Chłodniami Europejskimi Sp. z o.o. z siedzibą w Będzinie - która będzie sprawowana wspólnie z Panem Tomaszem Gilem, Panem Jarosławem Maletą, Panem Ryszardem Olejarzem oraz Panią Agatą Sotkiewicz-Marek.

Uzasadnienie

W dniu 7 stycznia 2015 r. wpłynęło do Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (dalej także „Prezes Urzędu" lub „organ antymonopolowy") zgłoszenie zamiaru koncentracji przedsiębiorców, polegającej na przejęciu przez Hortex Holding S.A. z siedzibą w Warszawie (dalej także „Hortex" lub „Zgłaszający") kontroli nad Ren Sp. z o.o. z siedzibą w Radomiu (dalej także „Ren"), Marywilska Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie (dalej także „Marywilska"), Allfood Sp. z o.o. z siedzibą w Koszalinie (dalej także „Allfood") - która będzie sprawowana wspólnie z Panią Agnieszką Stodolnik, Iglomen Sp. z o.o. z siedzibą w Krakowie (dalej także „Iglomen") - która będzie sprawowana wspólnie z Panem

Ireneuszem Jastrzębskim, oraz Chłodniami Europejskimi Sp. z o.o. z siedzibą w Będzinie (dalej także „Chłodnie Europejskie") - która będzie sprawowana wspólnie z Panem Tomaszem Gilem, Panem Jarosławem Maletą, Panem Ryszardem Olejarzem oraz Panią Agatą Sotkiewicz-Marek (łącznie spółki przejmowane zwane „Grupa Reno").

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

- łączny światowy obrót przedsiębiorców uczestniczących w koncentracji w roku obrotowym poprzedzającym rok zgłoszenia przekroczył równowartość 1 mld euro, tj. kwotę określoną w art. 13 ust. 1 pkt 1 ustawy z dnia 16 lutego 2007 r. *o ochronie konkurencji i konsumentów* (j.t. Dz. U. z 2015 r., poz. 184), zwanej dalej „ustawa o ochronie konkurencji" lub „ustawa antymonopolowa", przy czym łączny obrót na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej przedsiębiorców uczestniczących w koncentracji w tym okresie przekroczył równowartość 50 mln euro, tj. kwotę określoną w art. 13 ust. 1 pkt 2 tej ustawy,
- przejęcie kontroli nad innym przedsiębiorcą jest jednym ze sposobów koncentracji, określonym w art. 13 ust. 2 pkt 2 ustawy o ochronie konkurencji,
- w przedmiotowej sprawie nie występuje żadna okoliczność z katalogu przesłanek wymienionych w art. 14 ww. ustawy, powodująca wyłączenie obowiązku zgłoszenia zamiaru koncentracji,

została wszczęte postępowanie antymonopolowe w tej sprawie, o czym, zgodnie z art. 61 § 4 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2013 r., poz. 267 ze zm.), organ antymonopolowy zawiadomił Hortex pismem z dnia 19 stycznia 2015 r.

<u>Uczestnicy koncentracji</u>

Aktywny uczestnik koncentracji i Hortex jest spółką akcyjną, której jedynym akcjonariuszem jest Ashton Moss Holdings S.à.r.l. z siedzibą w Luksemburgu (dalej jako „Ashton Moss") - wehikuł inwestycyjny kontrolowany pośrednio przez Argan Capital Management (Jersey) Limited (dalej jako „Argan Capital"). Argan Capital jest niezależnym funduszem *private equity* działającym na rynku europejskim, inwestującym przede wszystkim w spółki średniej wielkości.

Hortex prowadzi działalność na rynku wprowadzania do obrotu soków, nektarów i napojów niegazowanych, mrożonych owoców i warzyw oraz mrożonych dań gotowych. Ponadto w ograniczonym zakresie produkuje i sprzedaje koncentraty soków owocowych oraz przeciery owocowe i warzywne.

Hortex tworzy grupń kapitağowŃ (dalej ĂGrupa Hortexò), w skğad której wchodzŃ nastńpujŃcy przedsińbiorcy:

- Hortex Marketing Services Sp. z o.o. z siedzibŃ w Warszawie (podmiot uprawniony do znaków towarowych Grupy Hortex i ŜwiadczŃcy usğugi marketingowe na rzecz pozostağych spóğek z Grypy Hortex),
- Ortika Polska Sp. z o.o. z siedzibŃ w Warszawie (dziağalnoŜĆ holdingowa w zakresie produkcji i sprzedaŢy ŢywnoŜci mroŢonej, usğugi IT dla innych podmiotów z Grupy Hortex),
- Polski Ogród Sp. z o.o. z siedzibŃ w Warszawie (produkcja mroŢonych owoców i warzyw, koncentratów i soków owocowych).

Grupa Hortex operuje ggównie na rynku polskim, ale takŢe eksportuje soki, nektary i napoje owocowe do Wielkiej Brytanii, Kanady i USA, a produkty mroŢone do Rosji, na BiağoruŜ, Ukrainń, Litwń, do Estonii i Rumunii.

Pasywny uczestnik koncentracji - Grupa Ren

Marywilska - spóğka z ograniczonŃ odpowiedzialnoŜciŃ, której wińkszoŜciowym akcjonariuszem jest Pan Andrzeja Pyğka (***(tajemnica przedsiębiorstwa – pkt 1 załącznika do decyzji)*** % ggosów na zw). Podstawowym przedmiotem dziağania tego przedsińbiorcy jest dystrybucja mroŢonych produktów spoŢywczych prowadzona za poŜrednictwem 2 magazynów. Marywilska nie posiada spóğek zaleŢnych.

Ren - spóğka z ograniczonŃodpowiedzialnoŜciŃ, której udziağowcami sŃ Pan Andrzej Pyğka (***(tajemnica przedsiębiorstwa – pkt 2 załącznika do decyzji)*** % ggosów na zw), Pan Kazimierz Pyğka (***(tajemnica przedsiębiorstwa – pkt 3 załącznika do decyzji)*** % ggosów na zw) oraz Pani ElŢbieta Pyğka (***(tajemnica przedsiębiorstwa – pkt 4 załącznika do decyzji)*** % ggosów na zw). Ggównym przedmiotem dziağalnoŜci Ren jest dystrybucja mroŢonych produktów spoŢywczych, którŃ prowadzi za poŜrednictwem 11 magazynów. Ren posiada spóğkń zaleŢnŃ - Jumar Sp. z o.o. z siedzibŃ w Ğńgajnach, która prowadzi dziağalnoŜĆ w zakresie dystrybucji mroŢonych produktów spoŢywczych za poŜrednictwem 2 magazynów.

Dzińki nabyciu Ren Sp. z o.o. Grupa Hortex przejmie kontrolń nad udziağami tej spóğki w Allfood sp. z o.o., Iglomen sp. z o.o. oraz Chğodnie Europejskie Sp. z o.o. w wyniku czego uzyska wspóğkontrolń nad tymi spóğkami (na moment wydania decyzji, decyzje w tych spóğkach podejmowane sŃ zwykğŃ wińkszoŜciŃ ggosów).

Allfood - spóğka z ograniczonŃ odpowiedzialnoŜciŃ, której udziağowcami sŃ Pani Agnieszka Stodolnik (***(tajemnica przedsiębiorstwa – pkt 5 załącznika do decyzji)*** % ggosów

na zw), Hortex (***(tajemnica przedsiębiorstwa – pkt 6 załącznika do decyzji)*** % głosów na zw) oraz Ren (***(tajemnica przedsiębiorstwa – pkt 7 załącznika do decyzji)*** % głosów na zw). Podstawowym przedmiotem działania Allfood jest dystrybucja mrożonych produktów spożywczych. Allfood nie posiada spółek zależnych.

Iglomen - spółka z ograniczoną odpowiedzialnością, której udziałowcami są Hortex (***(tajemnica przedsiębiorstwa – pkt 8 załącznika do decyzji)*** % głosów na zw), Pan Ireneusz Jastrzębski (***(tajemnica przedsiębiorstwa – pkt 9 załącznika do decyzji)*** głosów na zw), Pan ***(tajemnica przedsiębiorstwa – pkt 10 załącznika do decyzji)***, Ren (***(tajemnica przedsiębiorstwa – pkt 11 załącznika do decyzji)*** % głosów na zw). Podstawowym przedmiotem działania Iglomen jest dystrybucja mrożonych produktów spożywczych prowadzona za pośrednictwem 2 magazynów. Iglomen nie posiada spółek zależnych.

Chłodnie Europejskie - spółka z ograniczoną odpowiedzialnością, której udziałowcami są Hortex (***(tajemnica przedsiębiorstwa – pkt 12 załącznika do decyzji)*** % głosów na zw), Pan Tomasz Gil (***(tajemnica przedsiębiorstwa – pkt 13 załącznika do decyzji)*** % głosów na zw), Pan Jarosław Maleta (***(tajemnica przedsiębiorstwa – pkt 14 załącznika do decyzji)*** % głosów na zw), Ren (***(tajemnica przedsiębiorstwa – pkt 15 załącznika do decyzji)*** % głosów na zw), Pan Ryszard Olejarz (***(tajemnica przedsiębiorstwa – pkt 16 załącznika do decyzji)*** % głosów na zw) oraz Pani Agata Sotkiewicz-Marek (***(tajemnica przedsiębiorstwa – pkt 17 załącznika do decyzji)*** % na zw). Przedmiotem działania Chłodni Europejskich jest dystrybucja mrożonych produktów spożywczych. Przedsiębiorca ten nie posiada spółek zależnych.

Powyższe spółki nie stanowią grupy kapitałowej w rozumieniu ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów, jednak ponieważ w wyniku zgłoszonej koncentracji włączone zostaną do Grupy Hortex oraz prowadzą działalność na tym samym rynku, określane będą w dalszej części decyzji jako „grupa Ren".

Grupa Ren prowadzi działalność głównie na krajowym rynku dystrybucji żywności mrożonej. W ograniczonym zakresie obecna jest również na rynku wprowadzania do obrotu mrożonych warzyw, owoców, pierogów, pyz, frytek i pizzy pod marką własną „Renifero" i „Kingfood" wyprodukowanych przez podmioty zewnętrzne. Ponadto spółki z Grupy Ren prowadzą dystrybucję innych niemrożonych produktów spożywczych, jednakże ta działalność ma charakter marginalny.

<u>Przyczyny i zakres koncentracji</u>

Zgłoszona koncentracja dotyczy przejęcia kontroli, o którym mowa w art. 13 ust. 2 pkt 2 ustawy antymonopolowej, przez Hortex nad Grupą Ren.

Jak wynika ze zgłoszenia, na podstawie Warunkowej Przedwstępnej Umowy Sprzedaży Udziałów Ren i Marywilska, zawartej w dniu ***(tajemnica przedsiębiorstwa – pkt 18 załącznika do decyzji)*** przez Hortex z Andrzejem Pyłką, Kazimierzem Pyłką i Elżbietą Pyłką, a następnie umowy przyrzeczonej, Hortex zamierza w ramach jednej transakcji przejąć wyłączną kontrolę nad Ren i Marywilska oraz wspólną nad Allfood (będzie sprawowana wspólnie z Agnieszką Stodolnik), Iglomen (będzie sprawowana wspólnie z Ireneuszem Jastrzębskim) i Chłodniami Europejskimi (będzie sprawowana wspólnie z Tomaszem Gilem, Jarosławem Maletą, Ryszardem Olejarzem oraz Agatą Sotkiewicz-Marek). W spółkach Allfood, Iglomen i Chłodnie Europejskie Grupa Hortex nabędzie wyłącznie niewielkie udziały będące obecnie własnością Ren sp. z o.o., jednakże dzięki nim pozostali udziałowcy będą musieli porozumieć się z Grupą Hortex, żeby mieć możliwość wpływania na działalność przedsiębiorcy kontrolowanego. Liczba przedstawionych powyżej osób, które będą sprawowały wspólną kontrolę nad wymienionymi spółkami, wynika z przewidzianych w umowach spółek wymagań w zakresie kworum niezbędnego do podejmowaniu decyzji przez zgromadzenie wspólników (umowy spółek przewidują zmianę zasad w tym zakresie po sfinalizowaniu przejęcia własności udziałów Ren Sp. z o.o. przez Hortex).

Zgłaszający wskazał, że planowana koncentracja ma na celu stworzenie nowoczesnej i efektywnej platformy dystrybucyjnej i logistycznej markowych produktów mrożonych, co pozwoli Grupie Hortex na poprawę dystrybucji i dostępność jej produktów, skuteczne prowadzenie działań promocyjnych i programów wsparcia handlowego sprzedaży oraz szybkie wprowadzanie nowości. Wdrożenie w ramach takiej platformy nowoczesnych mechanizmów zarządzania powinno skutkować wzrostem efektywności działania, obniżeniem kosztów dystrybucji żywności mrożonej i w efekcie obniżeniem cen płaconych przez konsumentów. W ramach takiej platformy dystrybuowane będą produkty różnych producentów (w tym niezależnych od Grupy Hortex).

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

Rynki wspólne dla uczestników koncentracji

Uczestnicy koncentracji prowadzą działalność na rynku mrożonych produktów spożywczych.

Jak już wspomniano, Hortex produkuje i wprowadza do obrotu trzy kategorie mrożonych produktów spożywczych, tj. warzywa, owoce i dania gotowe w postaci makaronów z dodatkiem warzyw, sosów i mięsa (linia produktów „Makarony na patelnię" wprowadzona została do sprzedaży w 2014 r.). Oferta Hortexu obejmowała również tzw.

ĂDania świataò, tj. produkty na bazie ryżu z dodatkiem warzyw, mięsa i przypraw oraz produkty z linii ĂStimeriaò, tj. w specjalnym opakowaniu umożliwiającym przygotowanie w kuchence mikrofalowej, które w składzie miały makaron lub mięso (produkty z linii ĂDania świataò i ĂStimeriaò zostały wycofane ze sprzedaży w 2014 r.). Jak wskazały zgłaszający, ok. ***(tajemnica przedsiębiorstwa – pkt 19 załącznika do decyzji)*** % sprzedaży Hortexu jest kierowana do niezależnych dystrybutorów, a ***(tajemnica przedsiębiorstwa – pkt 20 załącznika do decyzji)*** % bezpośrednio do sieci handlowych.

Spółki z Grupy Ren prowadzą działalność głównie na rynku dystrybucji żywności mrożonej do odbiorców detalicznych i do sektora gastronomicznego (HoReCa). W ograniczonym zakresie Grupa Ren jest obecna na rynku wprowadzania do obrotu mrożonych: warzyw, owoców, pierogów, uszek, pyz, klusek śląskich, kopytek, frytek i pizzy, wprowadzanych do obrotu pod markami ĂReniferò i ĂKingfoodò, których produkcję zleca niezależnym producentom. Produkty te są dystrybuowane niemal wyłącznie bezpośrednio do punktów sprzedaży detalicznej (marka ĂReniferò) lub HoReCa (marka ĂKingfoodò).

Rynek mrożonych produktów spożywczych obejmuje wiele wyrobów, a wśród nich lody, warzywa, owoce, dania gotowe (zawierają warzywa i takie składniki, jak ryż, makaron, mięso oraz inne dodatki), pyzy, kluski śląskie, kopytka, pierogi, uszka, frytki, pizzę, zapiekanki, ryby i dania rybne, produkty mięsne, pieczywo i dania cukiernicze.

Prezes Urzędu w swojej praktyce decyzyjnej dotyczącej produktów spożywczych definiował rynki wąsko, uwzględniając zastosowanie każdego z produktów, sposób jego przygotowania, właściwości, cenę, a także kwestię substytucyjności z punktu widzenia nabywców[3]. Wąskie ujęcie rynków znajduje również potwierdzenie w dotychczasowej praktyce Komisji Europejskiej[4].

Analogiczne stanowisko przyjęto w odniesieniu do spożywczych produktów mrożonych wprowadzanych do obrotu przez uczestników koncentracji, które z uwagi na różne właściwości, zaspokajanie różnych potrzeb żywieniowych konsumentów oraz wynikający stąd brak substytucyjności pomiędzy tymi produktami, stanowią odrębne rynki produktowe.

Jak podał Zgłaszający, brak barier w handlu pomiędzy krajami Unii Europejskiej wskazuje, iż rynkiem geograficznym właściwym dla mrożonych produktów spożywczych jest rynek co najmniej obejmujący Unię Europejską i Europejski Obszar Gospodarczy.

---

[3] Decyzja Prezesa UOKiK nr DKK-68/09 z dnia 8 października 2009 r., nr DKK-9/09 z dnia 25 lutego 2009, nr DKK-41/2012

[4] Decyzje Komisji Europejskiej w sprawach: COMP/M.1990 UNILEVER/BESTFOODS, COMP/M.1740 Heinz/United Biscuits Frozen and Chilled Foods, COMP/M.3658 Orkla/Chips.

Wskazał w tym miejscu należy, że w dotychczasowej praktyce decyzyjnej Prezesa Urzędu rynek właściwy geograficznie dla rynku wprowadzania do obrotu produktów spożywczych ma wymiar krajowy ze względu na cenę, specyfikę produktów oraz cechy danego produktu, które stanowią, iż jest on charakterystyczny dla danego kraju[5].

Prezes Urzędu stoi na stanowisku, że również w niniejszej sprawie należy przyjąć, iż rynkiem właściwym geograficznie dla poszczególnych rynków spożywczych produktów mrożonych jest rynek krajowy.

Opierając się na powyższych definicjach rynków właściwych w aspekcie produktowym i geograficznym, Prezes Urzędu uznał, iż w niniejszej sprawie działalność uczestników koncentracji pokrywa się na krajowym rynku wprowadzania do obrotu:

1. mrożonych warzyw łączny udział uczestników koncentracji w tym rynku wyniósł w 2013 r. ok. ***(tajemnica przedsiębiorstwa – pkt 21 załącznika do decyzji)*** % w ujęciu ilościowym (z tego Hortex ok. ***(tajemnica przedsiębiorstwa – pkt 22 załącznika do decyzji)*** %, Grupa Ren ok. ***(tajemnica przedsiębiorstwa – pkt 23 załącznika do decyzji)*** %) i ok. ***(tajemnica przedsiębiorstwa – pkt 24 załącznika do decyzji)*** % w ujęciu wartościowym (z tego Hortex ok. ***(tajemnica przedsiębiorstwa – pkt 25 załącznika do decyzji)*** %, Grupa Ren ok. ***(tajemnica przedsiębiorstwa – pkt 26 załącznika do decyzji)*** %), a w 2014 r. odpowiednio ok. ***(tajemnica przedsiębiorstwa – pkt 27 załącznika do decyzji)*** % w ujęciu ilościowym (w tym Hortex ok. ***(tajemnica przedsiębiorstwa – pkt 28 załącznika do decyzji)*** %, Grupa Ren ok. ***(tajemnica przedsiębiorstwa – pkt 29 załącznika do decyzji)*** %) i ok. ***(tajemnica przedsiębiorstwa – pkt 30 załącznika do decyzji)*** % w ujęciu wartościowym (z tego Hortex ok. ***(tajemnica przedsiębiorstwa – pkt 31 załącznika do decyzji)*** %, Grupa Ren ok. ***(tajemnica przedsiębiorstwa – pkt 32 załącznika do decyzji)*** %);

2. mrożonych owoców - łączny udział uczestników koncentracji w tym rynku wyniósł w 2013 r. ok. ***(tajemnica przedsiębiorstwa – pkt 33 załącznika do decyzji)*** % w ujęciu ilościowym (z tego Hortex ok. ***(tajemnica przedsiębiorstwa – pkt 34 załącznika do decyzji)*** %, Grupa Ren ok. ***(tajemnica przedsiębiorstwa – pkt 35 załącznika do decyzji)*** %) i ok. ***(tajemnica przedsiębiorstwa – pkt 36 załącznika do decyzji)*** % w ujęciu wartościowym (z tego Hortex ok. ***(tajemnica przedsiębiorstwa – pkt 37 załącznika do decyzji)*** %, Grupa Ren ok. ***(tajemnica przedsiębiorstwa – pkt 38 załącznika do decyzji)*** %), a w 2014 r. odpowiednio ok. ***(tajemnica przedsiębiorstwa – pkt 39 załącznika do decyzji)*** % w ujęciu ilościowym (z tego Hortex ok. ***(tajemnica***

[5] Decyzja Prezesa UOKIK nr DKK-68/09 z dnia 8 października 2009 r.

przedsiębiorstwa ï pkt 40 załącznika do decyzji) %, Grupa Ren ok. ***(tajemnica przedsiębiorstwa ï pkt 41 załącznika do decyzji)*** %) i ok. ***(tajemnica przedsiębiorstwa ï pkt 42 załącznika do decyzji)*** % w ujęciu wartościowym (z tego Hortex ok. ***(tajemnica przedsiębiorstwa ï pkt 43 załącznika do decyzji)*** %, Grupa Ren ok. ***(tajemnica przedsiębiorstwa ï pkt 44 załącznika do decyzji)*** %).

W odniesieniu do rynku mrożonych dań gotowych, którego zakres asortymentowy jest bardzo szeroki, Zgłaszający wskazał, że mrożone dania gotowe Hortexu zawierają warzywa i takie składniki, jak ryż, makaron, mięso czy inne dodatki i nie stanowią produktów substytucyjnych dla mącznych wyrobów kulinarnych wprowadzanych do obrotu przez Grupę Ren, tj. pierogów, uszek, pyz, klusek śląskich, kopytek. Dotyczy to również rynku mrożonych frytek i rynku mrożonej pizzy. Mączne wyroby kulinarne Grupy Ren, podobnie jak mrożone frytki i mrożona pizza stanowią odrębne kategorie mrożonych dań gotowych. Organ antymonopolowy podziela stanowisko Zgłaszającego i stwierdza, że brak jest horyzontalnej styczności pomiędzy uczestnikami koncentracji na ww. rynkach.

Rynki właściwe, na które koncentracja wywiera wpływ

Zgodnie z art. 4 pkt 9 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).

Mając na uwadze powyższą definicję oraz kryteria wyznaczania rynków właściwych, na które koncentracja wywiera wpływ, zawarte w rozporządzeniu Rady Ministrów z dnia 17 lipca 2007 r. w sprawie zgłoszenia zamiaru koncentracji przedsiębiorców (Dz. U. Nr 134, poz. 937), organ antymonopolowy uznał, iż:

a) przedmiotowa koncentracja wywiera wpływ w układzie horyzontalnym na krajowy rynek wprowadzania do obrotu mrożonych warzyw i krajowy rynek wprowadzania do obrotu mrożonych owoców.

Jak ustalił organ antymonopolowy rynkami, na które planowana koncentracja wywiera wpływ w układzie horyzontalnym, są krajowy rynek wprowadzania do obrotu mrożonych

warzyw oraz krajowy rynek wprowadzania do obrotu mrożonych owoców. Na rynkach tych uczestnicy koncentracji uzyskali łączne udziały przekraczające próg 20 %.

Szacunkowy udział uczestników koncentracji i ich konkurentów w krajowym rynku wprowadzania do obrotu mrożonych warzyw zaprezentowano w tabeli poniżej.

Tabela nr 1

Nazwa Producenta	Udział w rynku (%) w 2013 r.		Udział w rynku (%) w 2014 r.	
	ilościowy	wartościowy	ilościowy	wartościowy
Hortex	***(tajemnica przedsiębiorstwa – pkt 45 załącznika do decyzji)***			
Grupa Ren				
Iglotex				
Oerlemans				
Pozostali				

Źródło: Obliczenia własne Hortexu dokonane w oparciu o dane w zakresie wielkości i wartości sprzedaży mrożonych warzyw wg danych AC Nielsen

Jak wynika z danych zawartych w powyższej tabeli łączny udział Hortexu i Grupy Ren w rynku wprowadzania do obrotu mrożonych warzyw wyniósł w 2013 r. ok. ***(tajemnica przedsiębiorstwa – pkt 46 załącznika do decyzji)*** % w ujęciu ilościowym i ok. ***(tajemnica przedsiębiorstwa – pkt 47 załącznika do decyzji)*** % w ujęciu wartościowym. W 2014 r. udział ten wyniósł odpowiednio ok. ***(tajemnica przedsiębiorstwa – pkt 48 załącznika do decyzji)*** %. Wskazać w tym miejscu należy, że podane udziały rynkowe uczestników koncentracji uwzględniają sprzedaż Hortexu na rzecz marek własnych sieci handlowych. Udział rynkowy Hortexu liczony bez tej sprzedaży byłby niższy o ok. ***(tajemnica przedsiębiorstwa – pkt 49 załącznika do decyzji)*** % w 2013 r. i ok. ***(tajemnica przedsiębiorstwa – pkt 50 załącznika do decyzji)*** % w 2014 r. (w ujęciu ilościowym).

Największymi konkurentami uczestników koncentracji na tym rynku byli: Iglotex, z udziałem w 2013 r. na poziomie ok. ***(tajemnica przedsiębiorstwa – pkt 51 załącznika do decyzji)*** % w ujęciu ilościowym i ok. ***(tajemnica przedsiębiorstwa – pkt 52 załącznika do decyzji)*** % w ujęciu wartościowym, zaś w 2014 r. odpowiednio ok. ***(tajemnica przedsiębiorstwa – pkt 53 załącznika do decyzji)*** % w ujęciu ilościowym i ok. ***(tajemnica przedsiębiorstwa – pkt 54 załącznika do decyzji)*** % w ujęciu wartościowym oraz Oerlemans, którego udział wynosił ok. ***(tajemnica przedsiębiorstwa – pkt 55 załącznika do decyzji)*** % w ujęciu ilościowym i ok. ***(tajemnica przedsiębiorstwa – pkt 56 załącznika do decyzji)*** % w ujęciu wartościowym w 2013 r., zaś w 2014 r. odpowiednio ok. ***(tajemnica przedsiębiorstwa – pkt 57 załącznika do decyzji)*** %.

Na omawianym rynku prowadzi takŒe działalnoŚĆ wielu innych przedsiębiorców, w tym m.in.: ZPOW KwidzyŒ (Grupa Pamapol), Bonduelle, Nordis Zielona Góra, Dô Aucy Polska, Frosta S.A., Hortino LeŒajsk i Agram Lublin, jednakŒe, według szacunków Hortexu, udział każdego z tych podmiotów jest niższy niŒ ***(tajemnica przedsiębiorstwa ï pkt 58 załącznika do decyzji)*** %.

Szacunkowy udział uczestników koncentracji i ich konkurentów w krajowym rynku wprowadzania do obrotu mroŒonych owoców zaprezentowano w tabeli poniŒej.

Tabela nr 2

Nazwa producenta	Udział w rynku (%) w 2013 r.		Udział w rynku (%) w 2014 r.	
	ilościowy	wartościowy	ilościowy	wartościowy
Hortex	***(tajemnica przedsiębiorstwa ï pkt 59 załącznika do decyzji)***			
Holding Ren				
Iglotex				
Oerlemans				
Pozostali				

Źródło: Obliczenia własne Hortexu dokonane w oparciu o dane w zakresie wielkości i wartości sprzedaŒy mroŒonych warzyw wg danych AC Nielsen

Jak wynika z danych zawartych w powyższej tabeli łączny udział Hortexu i Grupy Ren w krajowym rynku wprowadzania do obrotu owoców mroŒonych wyniósł w 2013 r. ok. ***(tajemnica przedsiębiorstwa ï pkt 60 załącznika do decyzji)*** % w ujęciu ilościowym i ok. ***(tajemnica przedsiębiorstwa ï pkt 61 załącznika do decyzji)*** % w ujęciu wartościowym. W 2014 r. udział ten wyniósł odpowiednio ok. ***(tajemnica przedsiębiorstwa ï pkt 62 załącznika do decyzji)*** %. Ich największymi konkurentami byli: Iglotex z udziałem w 2013 r. na poziomie ok. ***(tajemnica przedsiębiorstwa ï pkt 63 załącznika do decyzji)*** % w ujęciu ilościowym i ok. ***(tajemnica przedsiębiorstwa ï pkt 64 załącznika do decyzji)*** % w ujęciu wartościowym, a w 2014 r. odpowiednio ok. ***(tajemnica przedsiębiorstwa ï pkt 65 załącznika do decyzji)*** % w ujęciu ilościowym i ok. ***(tajemnica przedsiębiorstwa ï pkt 66 załącznika do decyzji)*** % w ujęciu wartościowym oraz Oerlemans, którego udziały kształtowały się w 2013 r. na poziomie ok. ***(tajemnica przedsiębiorstwa ï pkt 67 załącznika do decyzji)*** % w ujęciu ilościowym i ok. ***(tajemnica przedsiębiorstwa ï pkt 68 załącznika do decyzji)*** % w ujęciu wartościowym, w 2014 r. odpowiednio na poziomie ok. ***(tajemnica przedsiębiorstwa ï pkt 69 załącznika do decyzji)*** %.

Na omawianym rynku prowadzi takŒe działalnoŚĆ wielu innych przedsiębiorców, w tym m.in. Bonduelle, Nordis Zielona Góra i Dô Aucy Polska (zgodnie z szacunkami Hortexu

udział każdego z tych podmiotów jest niższy niż ***(tajemnica przedsiębiorstwa – pkt 70 załącznika do decyzji)*** %).

b) przedmiotowa koncentracja wywiera wpływ w układzie wertykalnym na krajowy rynek wprowadzania do obrotu mrożonych warzyw.

Uzasadniając powyższe wskazać należy, że Grupa Hortex jest obecna na krajowym rynku sprzedaży (wprowadzania do obrotu) mrożonych artykułów spożywczych, będącym rynkiem zakupów dla spółek z Grupy Ren.

Jak już wyżej wspomniano Grupa Hortex posiadała w krajowym rynku sprzedaży mrożonych warzyw udział wynoszący w 2013 r. ok. ***(tajemnica przedsiębiorstwa – pkt 71 załącznika do decyzji)*** % w ujęciu ilościowym i ok. ***(tajemnica przedsiębiorstwa – pkt 72 załącznika do decyzji)*** % w ujęciu wartościowym, a w 2014 r. odpowiednio ok. ***(tajemnica przedsiębiorstwa – pkt 73 załącznika do decyzji)*** %. Podane udziały rynkowe uczestników koncentracji uwzględniają sprzedaż Hortexu na rzecz marek własnych sieci handlowych. Udział rynkowy Hortexu liczony bez tej sprzedaży byłby niższy o ok. ***(tajemnica przedsiębiorstwa – pkt 74 załącznika do decyzji)*** p.proc. w 2013 r. i ok. ***(tajemnica przedsiębiorstwa – pkt 75 załącznika do decyzji)*** p.proc. w 2014 r. (w ujęciu ilościowym).

Analizując możliwości wywierania wpływu od strony zakupu produktów mrożonych przez pośredników należy mieć na uwadze, iż przy dystrybucji mrożonych produktów spożywczych występuje wysoka substytucyjność podażowa. Z tego powodu analizując ewentualny wpływ w układzie wertykalnym na krajowy rynek wprowadzania do obrotu mrożonych warzyw od strony zakupowej należy rozszerzyć ten rynek do całego rynku zakupów mrożonych produktów spożywczych. Udział Grupy Ren w krajowym rynku zakupów mrożonych produktów spożywczych w latach 2012-2014 nie przekroczył ***(tajemnica przedsiębiorstwa – pkt 76 załącznika do decyzji)*** % (w ujęciu wartościowym), zatem daleki jest od progu 30 %.

c) W toku przeprowadzonego postępowania nie zidentyfikowano żadnych rynków, na które koncentracja wywierałaby wpływ w układzie konglomeratowym.

Ocena skutków koncentracji

Przepis art. 18 ustawy *o ochronie konkurencji* stanowi, iż Prezes Urzędu wydaje zgodę, w drodze decyzji, na dokonanie koncentracji, w wyniku której konkurencja na rynku nie zostanie istotnie ograniczona, w szczególności przez powstanie lub umocnienie pozycji

dominujĆcej na rynku, przy czym zgodnie z art. 4 pkt 10 tej ustawy przez pozycjň dominujĆcĆ rozumie siň pozycjň przedsiňbiorcy, która umoŢliwia mu zapobieganie skutecznej konkurencji na rynku wğaŜciwym przez stworzenie mu moŢliwoŜci dziağania w znacznym zakresie niezaleŢnie od konkurentów, kontrahentów oraz konsumentów; domniemywa siň, ŢE przedsiňbiorca ma pozycjň dominujĆcĆ, jeŢeli jego udziağ w rynku przekracza 40 %.

Podstawowym celem postňpowania antymonopolowego w sprawach koncentracji jest ustalenie, czy w wyniku zrealizowania zamierzonej transakcji dojdzie do istotnego ograniczenia konkurencji na rynku wğaŜciwym. Przykğadem takiego istotnego ograniczenia konkurencji jest powstanie lub umocnienie pozycji dominujĆcej. NaleŢy jednakŢE podkreŜlić, ŢE o ile powstanie lub umocnienie pozycji dominujĆcej bňdzie zawsze prowadziğo do ograniczenia konkurencji na rynku, to do ograniczenia konkurencji moŢE dojŜĆ takŢE w przypadkach, kiedy w wyniku koncentracji nie powstaje lub nie umacnia siň pozycja dominujĆca. Samo stwierdzenie „istotne ograniczenie konkurencji" wykracza zatem poza kwestiň powstania lub umocnienia pozycji dominujĆcej i ma szersze znaczenie. Obejmuje bowiem sytuacje, kiedy w wyniku dokonanej koncentracji konkurencja zostaje powaŢnie ograniczona, a nie wiĆŢE siň to z powstaniem pozycji dominujĆcej i moŢE to mieĆ miejsce przykğadowo na rynkach oligopolistycznych.

PowyŢsze oznacza, ŢE koncentracja jest dopuszczalna wówczas, gdy nie zakğóca skutecznej konkurencji na rynku wğaŜciwym, w szczególnoŜci w wyniku powstania lub umocnienia pozycji dominujĆcej.

Jak wynika z przedstawionej powyŢej analizy rynków, przedmiotowa koncentracja wywiera wpğyw w ukğadzie horyzontalnym na krajowy rynek wprowadzania do obrotu mroŢonych warzyw oraz krajowy rynek wprowadzania do obrotu mroŢonych owoców, na których to rynkach ğĆczny udziağ uczestników koncentracji wyniósğ

- w przypadku warzyw - w 2013 r. ok. ***(tajemnica przedsiňbiorstwa i pkt 77 zağĆcznika do decyzji)*** % w ujňciu iloŜciowym i ok. ***(tajemnica przedsiňbiorstwa i pkt 78 zağĆcznika do decyzji)*** % w ujňciu wartoŜciowym, w 2014 r. odpowiednio ok. ***(tajemnica przedsiňbiorstwa i pkt 79 zağĆcznika do decyzji)*** %,
- w przypadku owoców - w 2013 r. ok. ***(tajemnica przedsiňbiorstwa i pkt 80 zağĆcznika do decyzji)*** % w ujňciu iloŜciowym i ok. ***(tajemnica przedsiňbiorstwa i pkt 81 zağĆcznika do decyzji)*** % w ujňciu wartoŜciowym, w 2014 r. odpowiednio ok. ***(tajemnica przedsiňbiorstwa i pkt 82 zağĆcznika do decyzji)*** %.

Uzyskany przez uczestników koncentracji ğĆczny udziağ w ŢadnYm z tych rynków nie przekracza progu 40 %, z którym ustawa *o ochronie konkurencji* wiĆŢE domniemanie

posiadania pozycji dominującej. Ponadto analiza tych rynków wskazuje, iż obok uczestników koncentracji prowadzi na nich działalność wielu konkurentów. Należy również podkreślić, iż łączny udział uczestników koncentracji na ww. rynkach wynika przede wszystkim z dotychczasowego udziału posiadanego przez Hortex. W wyniku koncentracji struktura tych rynków nie ulegnie zatem istotnej zmianie.

Struktura zarówno krajowego rynku wprowadzania do obrotu mrożonych warzyw, jak i krajowego rynku wprowadzania do obrotu mrożonych owoców, oraz udziały rynkowe działających na nim największych konkurentów uczestników niniejszej koncentracji dają podstawę do twierdzenia, że będą oni stanowili istotną konkurencję dla Hortexu po dokonaniu koncentracji.

Powyższe pozwala zatem na stwierdzenie, że Hortex będzie spotykać się z konkurencją, która stanowi przeciwwagę pozycji rynkowej uzyskanej przez tego przedsiębiorcę po koncentracji. W związku z tym w ocenie organu antymonopolowego brak jest podstaw do stwierdzenia, iż przedmiotowa koncentracja doprowadzi na ww. rynkach do istotnego ograniczenia konkurencji.

W odniesieniu do występującego w niniejszej sprawie powiązania wertykalnego pomiędzy rynkiem mrożonych warzyw, na którym aktywni są obaj uczestnicy koncentracji, oraz rynkiem zakupu żywności mrożonej, na którym aktywna jest Grupa Ren, w ocenie organu antymonopolowego planowana transakcja nie będzie miała negatywnych skutków wertykalnych. W jej wyniku nie dojdzie do utrudnienia dostępu do mrożonych warzyw innym niezależnym dystrybutorom, bowiem na rynku tym, oprócz Hortexu, działa wielu alternatywnych dostawców, takich jak: Iglotex, Oerlemans, ZPOW Kwidzyn (Grupa Pamapol), Bonduelle, Nordis Zielona Góra, Dole Aucy Polska, Frosta S.A., Hortino Leżajsk i Agram Lublin. W przypadku podjęcia przez Hortex próby ograniczenia dostępności produktów mrożonych warzyw innym dystrybutorom przedsiębiorcy ci będą w stanie, w ocenie Prezesa Urzędu, zaspokoić swoje zapotrzebowanie rynku.

Zdaniem organu antymonopolowego nie ma również podstaw do uznania, że Grupa Hortex za pośrednictwem Grupy Ren będzie w stanie zablokować producentom mrożonych warzyw, i innych kategorii produktów mrożonych, dostęp do rynku dystrybucji produktów mrożonych. Grupa Ren będzie nadal spotykać się z konkurencją ze strony innych dystrybutorów (łącznie w latach 2012-2014 w krajowym rynku zakupów produktów mrożonych posiadała udział nieprzekraczający ***(tajemnica przedsiębiorstwa – pkt 83 załącznika do decyzji)*** % w ujęciu wartościowym). Na rynku zakupów żywności mrożonej od producentów działa kilkudziesięciu dystrybutorów, w tym bardzo silny i istotnie większy od Grupy Ren dystrybutor, tj. Iglotex.

Z powyższych względów po koncentracji Hortex nie będzie mógł działać niezależnie konkurentów, kontrahentów oraz konsumentów.

W sprawie brak jest rynków właściwych, na które koncentracja wywierałaby wpływ w konglomeratowym.

W tej sytuacji należy uznać, iż w wyniku koncentracji Grupy Hortex z GrupĄRen nie dojdzie do istotnego ograniczenia konkurencji na rynku, jak również nie zaistnieją warunki umożliwiające wystąpienie efektów skoordynowanych.

Mając powyższe na uwadze organ antymonopolowy uznał, iż zamierzona koncentracja spełnia kryteria wskazane w art. 18 ustawy *o ochronie konkurencji*, bowiem w jej wyniku nie dojdzie do istotnego ograniczenia konkurencji na rynku.

W związku z powyższym orzeczono, jak w sentencji.

Stosownie do treści art. 81 ust. 1 ustawy o ochronie konkurencji oraz art. 479^{28} § 2 ustawy z dnia 17 listopada 1964 r. *Kodeks postępowania cywilnego* (j.t. Dz. U. z 2014 r., poz. 101 ze zm.) 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 miesiąca od dnia jej doręczenia.

Z upoważnienia Prezesa Urzędu
Ochrony Konkurencji i Konsumentów
DYREKTOR
Departamentu Kontroli Koncentracji
Robert Kamiński

<u>Otrzymuje:</u>

1) **Hortex Holding S.A., Warszawa**

za pośrednictwem pełnomocnika:
Pani Irminy Trybalskiej
Weil, Gotshal&Manges
ul. Emilii Plater 53, XXp.
00-113 Warszawa

(decyzja wraz z załącznikiem – Informacje stanowiące tajemnicę przedsiębiorstwa Hortex Holding S.A.)

2) **aa**
(decyzja wraz z załącznikiem nr - Informacje stanowiące tajemnicę przedsiębiorstwa Hortex Holding S.A.)