

РЕПУБЛИКА БЪЛГАРИЯ
КОМИСИЯ ЗА ЗАЩИТА НА КОНКУРЕНЦИЯТА

РЕШЕНИЕ

№ 843

гр. София, 26.06.2014 г.

Комисията за защита на конкуренцията в състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

Петко Николов

ЗАМ.-ПРЕДСЕДАТЕЛ:

Ангелина Милева

ЧЛЕНОВЕ:

Александър Александров

Елена Димова

Зорница Иванова

Петя Велчева

при секретар – протоколист Златимира Стайкова, разгледа в закрито заседание на 26.06.2014г. преписка, № КЗК-709/2014г., докладвана от наблюдаващия проучването Член на КЗК – г-жа Зорница Иванова.

В Комисията за защита на конкуренцията (КЗК, Комисията) е образувано производство по преписка, № КЗК/709/2014г., във връзка с постъпило уведомление (ВХР № 1405/2014г.). С него Комисията се уведомява за намерението на Woodford Establishment, Лихтенщайн и LIVERO Establishment, Лихтенщайн да осъществят концентрация посредством придобиване на контрол върху BT Invest GmbH, Австрия и неговите дъщерни дружества в България, по смисъла на Глава V от ЗЗК.

Към Комисията е отправена молба да извърши оценка на сделката, да прецени дали тя представлява концентрация и в резултат от своите заключения да постанови решение, с което да се произнесе, че операцията не представлява концентрация, или ако същата води до концентрация, да я разреши безусловно,

В публикуваната версия на това решение, някои от данните са заличени в съответствие с чл 55 от ЗЗК, с който не се допуска разгласяването на търговски тайни или други защитени от закон тайни на страните. Заличените данни са отбелязани с (.....)*

на основание чл. 26, ал.1 от ЗЗК. Съгласно Уведомлението, осъществяването на сделката няма да доведе до създаване или засилване на господстващо положение, нито ще породи негативен ефект върху конкурентната среда на съответните български пазари.

Към Комисията е отправено и искане да постанови незабавно изпълнение на своето решение на основание чл.66, ал.2 от ЗЗК.

Чрез съобщение в електронния (публичния) регистър на КЗК заинтересовани лица бяха поканени да представят становище относно сделката и нейното въздействие върху конкурентната среда, но такива не постъпиха в деловодството на Комисията в указания срок.

Уведомлението и приложенията към него обуславят оценката на нотифицираната сделка.

I. Предприятия-участници в операцията

Придобиващи контрол предприятия

1.1 Удфорд Естаблишмънт (Woodford Establishment) (.....)*.
Woodford Establishment (.....)*.

1.2 Ливеро Естаблишмънт (LIVERO Establishment) (.....)*.
LIVERO Establishment (.....)*.

Предприятие, върху което се придобива контрол

1.3 БТ Инвест ГмбХ (BT Invest GmbH, наричано по-долу за краткост БТ Инвест) е дружество с ограничена отговорност, регистрирано във фирмения регистър на Търговски съд - гр. Виена под № FN 361573 а, със седалище и адрес на управление: Австрия, 1020 Wien, Czerninplatz 4.

Дружеството е с регистриран предмет на дейност – придобиване, притежаване, управление и използване на дялови участия в дружества в България, координация на дейността на дружествата с дялови участия и всякакви други странични дейности, свързани с постигането на целите на дружеството.

Управител на дружеството е (.....)*.

II. Предприятия (и лица), контролиращи пряко или косвено участниците в сделката, по смисъла на чл. 22, ал. 3 от ЗЗК

2.1 Woodford Establishment се контролира от (.....)*.

2.2 LIVERO Establishment е под едноличния контрол на **TGI Middle East FZE, (.....)*** (наричано по-нататък за краткост **TGI**).

TGI (.....)*.

(.....)*

(.....)*

TGI еднолично се контролира от Prest Trade Ltd., (.....)*

Декларирано е, че към момента **TGI** не осъществява търговска дейност¹.

2.3 БТ Инвест се намира под прекия едноличен контрол на собственика на неговия капитал - LIVERO Establishment, (.....)*, което от своя страна е контролирано от TGI Middle East FZE, (.....)*.

III. Предприятия с регистрация в България, върху които участниците в сделката упражняват пряк или косвен контрол, по смисъла на чл. 22, ал. 3 от ЗЗК

3.1 Удфорд Естаблишмънт не упражнява контрол върху предприятия, регистрирани в България. (.....)* **Удфорд Естаблишмънт** (.....)*.
(.....)*

3.2 Ливеро Естаблишмънт, TGI и (.....)* не упражняват контрол върху предприятия, регистрирани в България. (.....)*.

3.3 БТ Инвест ГмбХ, Австрия е собственик на 79,83% от капитала на **Булгартабак – Холдинг АД, София** (наричано по-долу за краткост **БТХ**) и упражнява едноличен контрол върху дружеството и неговите дъщерни предприятия (**Група Булгартабак**). Извън Групата Булгартабак, Придобиваното предприятие не притежава участия и не упражнява контрол върху други предприятия на територията на България.

Булгартабак – Холдинг АД е регистрирано в ТР към АВп. с ЕИК 831636680, със седалище и адрес на управление – гр. София, ул. „Граф Игнатиев” № 62.

Капитал - 7 367 222 лв., разпределен в 7 367 222 бр. поименни безналични акции с номинална стойност 1 лев всяка от тях².

Дружеството се управлява от Съвет на директорите в състав – Венцислав Чолаков, Миглена Христова, Радослав Рахнев, а се представлява от Венцислав Чолаков.

БТХ упражнява контрол върху предприятията :

3.3.1 София-Булгартабак АД е вписано в ТР към АВп. с ЕИК 831520311, със седалище и адрес на управление – гр. София, р-н Овча купел, бул. ”Цар Борис III” № 134.

БТХ притежава 97% от капитала на дружеството.

^{1/} (.....)*, нито Ливеро Естаблишмънт;

^{2/} Дружеството е публично; акциите му са регистрирани за търговия на БФБ-София АД;

3.3.2 Плевен-Булгартабак ЕАД е вписано в ТР към АВп. с ЕИК 824103269, със седалище и адрес на управление – обл. Плевен, с. Ясен.

Капиталът на дружеството се притежава изцяло от БТХ.

3.3.3 Благоевград-БТ АД е вписано в ТР към АВп. с ЕИК 811154751, със седалище и адрес на управление – гр. Благоевград, ул. „Покровнишко шосе” № 1.

БТХ притежава 97% от капитала на дружеството.

3.3.4 Асеновград-Табак АД-в ликвидация³ е вписано в ТР към АВп. с ЕИК 825219180, със седалище и адрес на управление – гр. Асеновград, ул. „Ал. Стамболийски” № 22.

БТХ притежава 82,71% от капитала на дружеството.

3.3.5 Шумен-Табак АД⁴ е вписано в ТР към АВп. с ЕИК 837066461, със седалище и адрес на управление – гр. Шумен, бул. „Мадара” № 38.

БТХ притежава 85,60% от капитала на дружеството.

3.3.6 Хасково-Табак АД-в ликвидация е вписано в ТР към АВп. с ЕИК 836143289, със седалище и адрес на управление – гр. Хасково, бул. „Васил Левски” № 4.

БТХ притежава 91,8% от дружествения капитал.

3.3.7 Табак Маркет АД⁵ е вписано в ТР към АВп. с ЕИК 175127176, със седалище и адрес на управление – гр. София, р-н Средец, ул. „Граф Игнатиев” № 62.

Капиталът на Табак Маркет АД е разпределен между акционерите Благоевград-БТ АД, Благоевград (65,04%) и БТХ (34,96%), които са част от Булгартабак-групата, т.е. Булгартабак-Холдинг АД упражнява едноличен контрол върху Табак Маркет АД – пряко и косвено /чрез Благоевград-БТ АД/⁶.

Табак Маркет АД еднолично контролира Дрийм Прес ЕООД, Шумен, Армаер ЕООД, Пловдив⁷ и ЕЛИЗА 1999 ЕООД, Пловдив (ЕИК 115520091).

С Решение № 1455/2013г. КЗК разреши придобиване на едноличен контрол от страна на Табак Маркет АД върху Национална агенция за разпространение ЕАД, София (ЕИК 175239360)⁸, Разпространение на печата АД, София (ЕИК 121207277), Комекс 92 ЕООД, София (ЕИК 131076591) и Вест Прес РА ЕООД, Димитровград (ЕИК 201057248) и на съвместен контрол върху Варна Прес-Аврамова и фамилия ООД, Варна (ЕИК 103890978), Одесос-М ООД Варна

^{3/} публично

^{4/} публично

^{5/} вкл. и дружествата по т. 3.3.7, доколкото обстоятелствата, установени във влязлото в сила Решение на КЗК № 229/19.02.2014г. са валидни и към момента /съгласно Уведомлението/;

^{6/} в съответствие и с Решение на КЗК № 1455/2013г.

^{7/} които са заличени чрез вливането им в Табак Маркет АД /по данни на ТР/

^{8/} вписано в ТР на АВп. на 20.03.2014г. като Табак Трафик ЕАД

(ЕИК 103747040), Александров Прес ООД, Варна (ЕИК 103874881), ИТА ООД, Варна (ЕИК 103893771) и Боби-Прес ООД, Бургас (ЕИК 102684007).

IV. Правна форма и цел на сделката

Планираната сделка е насочена към придобиване от страна на Woodford Establishment, Лихтенщайн на 50% от всички дружествени дялове от капитала на BT Invest GmbH, Австрия. Понастоящем едноличен собственик на капитала на BT Invest GmbH, Австрия е LIVERO Establishment, Лихтенщайн.

Уведомителите - Woodford Establishment и LIVERO Establishment, са представили подписан между тях Предварителен договор от (.....)*, съгласно който купувачът ще придобие собствеността върху половината от дружествения капитал на BT Invest GmbH, Австрия.

(.....)*

Предварителният договор между страните посочва конкретно обекта на сделката. Предвид обстоятелството, че придобиваното предприятие - BT Invest GmbH, Австрия, понастоящем притежава целия капитал на „Булгартабак–Холдинг” АД, а чрез него е собственик общо на Групата „Булгартабак”, то в предмета на сделката са включени и тези български дъщерни предприятия.

Woodford Establishment, Лихтенщайн е (.....)*, поради което не е налице припокриване с дейността, осъществявана от Групата „Булгартабак“. Лицето, което контролира Woodford Establishment, също не упражнява дейност на същия, на вертикално свързан или на съседен пазар спрямо пазарите, на които оперират дружествата от Групата „Булгартабак“.

Декларираната цел на сделката е свързана с инвестиционните намерения на Woodford Establishment, основани на очакваната благоприятна перспектива от придобиването на 50% от дяловете в БТ Инвест, а чрез това участие и косвено капиталово участие в „Булгартабак–Холдинг” АД. Групата „Булгартабак“ е утвърден лидер на пазара в Република България и Югоизточна Европа, с бързо растящи позиции и на други външни пазари, което ще спомогне в дългосрочен план за възвръщаемостта на инвестицията.

Въз основа на установените факти, КЗК прави следните

V. Правни изводи

Приложимостта на Глава Пета от Закона за защита на конкуренцията е обусловена от настъпването на качествена и трайна промяна в упражнявания върху предприятията контрол. Такава промяна в структурата на контрола може да възникне при преминаването от едноличен към съвместен контрол или обратно, при навлизане на нов акционер или заместване на съществуващ акционер в предприятие, върху което вече се упражнява съвместен контрол.

Контролът, по смисъла на чл. 22, ал.3 от ЗЗК, представлява възможност за упражняване на решаващо влияние върху едно предприятие чрез определяне на неговото търговско поведение. За целта носителят на контрола трябва да има възможност да приема или да блокира приемането на решенията, възприемани като стратегически за политиката на една компания, а именно – да определя ръководството на дружеството, бюджета, стопанския план и инвестициите.

По чл. 22 от ЗЗК

С Решение № 229/19.02.2014г. на КЗК бе установено, че придобиването на едноличен контрол върху BT Invest GmbH, Австрия от LIVERO Establishment, Княжество Лихтенщайн, не представлява концентрация между предприятия. Изводите на Комисията се основават на обстоятелството, че дружеството е (.....)*. Това лице, обаче, не отговаря на критериите за предприятие, заложен в §1, т.7 от ДР на ЗЗК, нито попада в хипотезата на разпоредбата на чл.22, ал.1, т.2 от закона.

С уведомлението по настоящото производство се декларира, че обстоятелствата, свързани с LIVERO Establishment и с лицата, които го контролират, са непроменени. В своята практика по оценка на концентрации Европейската комисия счита в идентични случаи, че когато навлиза нов акционер/съдружник, настоящото контролиращо лице, което не се квалифицира като предприятие, не следва да се разглежда като засегнато предприятие⁹.

Предвид изложеното, преценката дали нотифицираната сделка води до концентрация между предприятия изследва единствено доколко новонавлизащият съдружник - Woodford Establishment, и лицата, които го контролират, изпълняват законовите критерии, за да се счита, че е налице концентрация между предприятия.

Woodford Establishment, Лихтенщайн е (.....)* дружество, което (.....)*.

Следователно, реалният носител на контрола в случая е (.....)* лице, което (.....)* и контролира дружеството-купувач.

Както бе установено в Раздел III от настоящото решение, лицето, което еднолично контролира Woodford Establishment, (.....)*.

(.....)*

Предвид така заявените обстоятелства, (.....)* не изпълнява критериите на разпоредбата на чл.22, ал.1, т.2 от ЗЗК, нито попада в приложното поле на текста на §1, т.7 от Допълнителните разпоредби на ЗЗК.

Следователно, (.....)* не следва да се приравни на предприятие за целите на закона.

Предвид изложеното, Комисията приема, че лицето, което реално придобива контрол в резултат от сделката, не отговаря на критериите, заложен в законната разпоредба на чл.22, ал.1, т.2 от ЗЗК, нито може да се квалифицира като „предприятие“, по смисъла на §1, т.7 от ДР на закона.

Предвид изложените съображения и при така заявените обстоятелства, Комисията приема, че нотифицираната пред КЗК операция не води до осъществяване на концентрация между предприятия.

По чл. 66, ал. 2 от ЗЗК

В уведомлението е отправено искане за постановяване на незабавно изпълнение на решението на КЗК по чл.82, чл.85 и чл.88 от ЗЗК. Доколкото искането е направено от надлежно легитимирана страна (уведомителя), във формата, предписана в закона, и се отнася до посочен в чл. 66, ал. 2 от ЗЗК акт (решение по чл. 82 от ЗЗК), Комисията счита, че то следва да бъде уважено.

⁹ Решение по Case No COMP/M.3762 - Арах/Travelx – Раздел II, т.6

Въз основа на направения анализ и на основание чл. 60, ал. 1, т. 13, предложение първо, във връзка с чл. 82 , ал. 3, т. 1, предложение първо, чл. 22, ал. 1, т.2 във връзка с §1, т.7 на Допълнителните разпоредби и чл. 66, ал. 2 от ЗЗК, Комисията за защита на конкуренцията

РЕШИ:

1. Установява, че придобиването от страна на (.....)*, чрез Woodford Establishment, Княжество Лихтенщайн (.....)*, на 50% от капитала на BT Invest GmbH, Австрия (рег. № FN 361573a) не представлява концентрация между предприятия.

2. Постановява незабавно изпълнение на решението по т.1.

На основание чл.64, ал.1 от ЗЗК решението подлежи на обжалване пред Върховния административен съд на Република България в 14-дневен срок, който започва да тече от съобщаването по реда на АПК, а за третите лица- от публикуването му в електронния (публичния) регистър на КЗК.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

.....
Петко Николов

ЗАМ.-ПРЕДСЕДАТЕЛ:

.....
Ангелина Милева

ЧЛЕНОВЕ:

.....
Александър Александров

.....
Елена Димова

.....
Зорница Иванова

.....
Петя Велчева