



REPUBLIKA SLOVENIJA
MINISTRSTVO ZA GOSPODARSTVO

URAD REPUBLIKE SLOVENIJE ZA VARSTVO KONKURENCE

Kotnikova 28/I, 1000 Ljubljana

T: 01 478 35 97
F: 01 478 36 08
E: uvk.mg@gov.si
www.uvk.gov.si

Številka: 306-40/2011-12

Datum: 03.08.2011

Urad Republike Slovenije za varstvo konkurence, Kotnikova 28, Ljubljana (v nadaljevanju: Urad), je na podlagi 12. in 13. člena Zakona o preprečevanju omejevanja konkurence (Ur.l. RS, št. 36/2008, 40/2009 in 26/2011, v nadaljevanju: ZPOmK-1), dne 03.08.2011 v senatu pod predsedstvom Damjana Matičiča, direktorja Urada, ob sodelovanju Dajane Muženič Abramovič in Helene Beline Djalil kot članic senata, na nejavni seji odločil, da se na podlagi drugega in tretjega odstavka 46. člena v povezavi z 51. členom ZPOmK-1 v zadevi priglašene koncentracije ustanovitve skupnega podjetja GH HOLDING storitvena družba d.d., Bleiweisova ulica 30, 1000 Ljubljana, s strani podjetij Konstruktor VGR gradbeništvo, proizvodnja, trgovina in storitve d.o.o., Jadranska cesta 25A, 2000 Maribor, Kraški zidar d.d., podjetje za gradbeništvo, inženiring in proizvodnjo, Kolodvorska ulica 1, 6210 Sežana, SGP Pomgrad Murska Sobota d.d., Bakovska ulica 31, 9000 Murska Sobota, in priglašene koncentracije, ki bo nastala na podlagi vstopa podjetja MM TEH, družba za poslovno svetovanje, d.o.o., Bleiweisova ulica 30, 1000 Ljubljana, v skupno podjetje GH HOLDING storitvena družba d.d., Bleiweisova ulica 30, 1000 Ljubljana, ki jih po pooblastilu skupno zastopa Odvetniška družba Rojs, Peljhan, Prelesnik & partnerji o.p., d.o.o., Tivolska cesta 48, 1000 Ljubljana, na podlagi priglasitev koncentracij, združenih v en postopek, izda naslednjo

ODLOČBO

1. Urad priglašeni koncentraciji ustanovitve skupnega podjetja GH HOLDING storitvena družba d.d., Bleiweisova ulica 30, 1000 Ljubljana, s strani podjetij Konstruktor VGR gradbeništvo, proizvodnja, trgovina in storitve d.o.o., Jadranska cesta 25A, 2000 Maribor (v nadaljevanju: Konstruktor VGR d.o.o.), Kraški zidar d.d., podjetje za gradbeništvo, inženiring in proizvodnjo, Kolodvorska ulica 1, 6210 Sežana (v nadaljevanju: Kraški zidar d.d.) in SGP Pomgrad Murska Sobota d.d., Bakovska ulica 31, 9000 Murska Sobota (v nadaljevanju: SGP Pomgrad d.d.), ne nasprotuje in izjavlja, da je skladna s pravili konkurence, če bodo izpolnjene dodatne obveznosti in pogoji iz točke 2. izreka te odločbe, določeni zaradi zagotavljanja skladnosti koncentracije s pravili konkurence, v skladu s katerimi naj se vsak gospodarski subjekt neodvisno odloča o svojem ravnanju na trgu.
2. Dodatne obveznosti in pogoji, s katerimi se zagotovi skladnost koncentracije ustanovitve skupnega podjetja GH Holding d.d. s pravili konkurence, so:

Pogodba o poslovnem sodelovanju, ki je bila sklenjena dne 31.5.2007 med podjetji Konstruktor VGR d.o.o., Kraški zidar d.d., SGP Pomgrad d.d. in podjetjem GH Holding d.d. (v nadaljevanju: Pogodba o poslovnem sodelovanju) se spremeni na način, da ne veljajo naslednje

določbe oziroma členi:

- predzadnja alineja 8. člena;
- 13. člen;
- 16. člen;
- prva in druga alineja 17. člena;
- 18. člen;
- 20. člen;
- 21. člen;
- 23. člen;
- 25. člena;
- prva alineja 28. člena;
- 30. člen;
- 31. člen.

V Pogodbi o poslovnem sodelovanju se v 2. členu črta beseda »načeloma« in besedilo *»vendar se obvezuje upoštevati hkrati poleg lastnih poslovnih interesov in ciljev skladno z določili te pogodbe tudi skupne interese ostalih ustanoviteljev družbe in interese in cilje družbe, vse z namenom doseganja kar najboljšega posamičnega in skupnega poslovnega rezultata«.*

V Pogodbi o poslovnem sodelovanju se v 28. členu doda nov drugi odstavek, ki se glasi: *»Pogodbeniki se zavezujejo, da bodo medsebojno izmenjevali zgolj informacije, ki so izključno vezane na pridobivanje in izvajanje posameznih projektov družbe.«*

V Pogodbi o poslovnem sodelovanju se doda določba o prepovedi medsebojne izmenjave podatkov o aktivnosti podjetij Konstruktor VGR d.o.o., Kraški zidar d.d., SGP Pomgrad d.d., ki niso izključno vezani na pridobivanje in izvajanje posameznih projektov skupnega podjetja.

3. Podjetja Konstruktor VGR d.o.o., Kraški zidar d.d. in SGP Pomgrad d.d. morajo nemudoma, najkasneje pa v roku 15 dni od prejema te odločbe, izpolniti dodatne obveznosti in pogoje iz prejšnje točke izreka tako, da sklenejo dodatek k Pogodbi o skupnem sodelovanju, s katerim se zagotovijo spremembe in dopolnitve določb Pogodbe o skupnem sodelovanju, navedene v prejšnji točki izreka te odločbe.
4. Podjetja Konstruktor VGR d.o.o., Kraški zidar d.d. in SGP Pomgrad d.d. morajo Uradu najkasneje v 3 dneh po izteku roka iz prejšnje točke izreka te odločbe, Uradu predložiti ustrezen dokaz o izpolnjevanju določenih dodatnih pogojev in obveznosti.
5. **Priglašena nameravana koncentracija vstopa novega delničarja, podjetja MM TEH, družba za poslovno svetovanje, d.o.o., Bleiweisova ulica 30, 1000 Ljubljana, v podjetje GH Holding d.d., ni podrejena določbam ZPOmK-1.**
6. Urad lahko razveljavi to odločbo in z isto odločbo odloči o skladnosti koncentracije s pravili konkurence, če temelji odločba na nepopolnih, nepravilnih ali zavajajočih podatkih, ki jih je posredovalo eno izmed v koncentraciji udeleženih podjetij, ali če katero izmed v koncentraciji udeleženih podjetij ravna v nasprotju z obveznostmi, ki so mu bile naložene s to odločbo.
7. Izrek odločbe se na podlagi petega odstavka 22. člena ZPOmK-1 objavi na spletni strani Urada.
8. V tem postopku niso nastali posebni stroški.

O b r a z l o ž i t e v :

I. PRIGLASITEV IN UDELEŽENCI POSTOPKA

1. Urad RS za varstvo konkurence, Kotnikova 28, 1000 Ljubljana (v nadaljevanju: Urad), je dne 14.10.2010 od podjetij Konstruktor VGR gradbeništvo, proizvodnja, trgovina in storitve d.o.o., Jadranska cesta 25A, 2000 Maribor (v nadaljevanju: Konstruktor VGR d.o.o.), Kraški zidar d.d., podjetje za gradbeništvo, inženiring in proizvodnjo, Kolodvorska ulica 1, 6210 Sežana (v nadaljevanju: Kraški zidar d.d.), SGP Pomgrad Murska Sobota d.d., Bakovska ulica 31, 9000 Murska Sobota (v nadaljevanju: SGP Pomgrad d.d.) in MM TEH, družba za poslovno svetovanje, d.o.o., Bleiweisova ulica 30, 1000 Ljubljana (nadaljevanju: MM TEH d.o.o.), prejel priglasitev koncentracije, ki je nastala z ustanovitvijo skupnega podjetja GH Holding d.d., ki opravlja vse funkcije samostojnega podjetja z daljšim trajanjem.
2. Priglašena koncentracija se je nanašala na ustanovitev oziroma spremembo podjetja GH Holding d.d. v polno delujoče podjetje, kar naj bi nastalo na podlagi vstopa novega delničarja, podjetja MM TEH d.o.o., v skupno podjetje GH Holding d.d. Podjetje GH Holding d.d. je bilo sicer ustanovljeno že s statutom dne 15.03.2007, in sicer so ga ustanovila podjetja Konstruktor VGR d.o.o., Kraški zidar d.d. in SGP Pomgrad d.d. in vpisano v sodni register 09.05.2007. Vendar po navedbah priglasiteljev podjetje GH Holding d.d. ni bilo ustanovljeno kot polno delujoče podjetje, ampak kot nadgradnja obstoječih poslovnih pozicij podjetij-ustanoviteljic (Konstruktor VGR d.o.o., Kraški zidar d.d. in SGP Pomgrad d.d.) v smislu skupnega obvladovanja projektov, ki jih sicer vsako podjetje posebej ne bi bilo sposobno izvesti, s ciljem doseganja skupnih sinergij in boljših poslovnih učinkov ter višjih finančnih donosov.
3. Začetni cilj novoustanovljenega podjetja je bil tako po navedbah priglasiteljev zgolj podpora matičnim podjetjem. Podjetje GH Holding d.d. naj bi bilo tako prvotno ustanovljeno zgolj za izvajanje dopolnilnih aktivnosti svojih matičnih podjetij. Urad ugotavlja, da iz pogodbe o poslovnem sodelovanju med družbami Konstruktor VGR d.o.o., Kraški zidar d.d., SGP Pomgrad d.d. in podjetjem GH Holding d.d., ki je bila sklenjena 31.05.2007, izhaja, da so ustanovitelji skupnega podjetja GH Holding d.d. z ustanovitvijo te družbe zasledovali bistveno širši nabor ciljev poslovanja te družbe, in sicer (8. točka): vzpostavitev institucionalne skupne poslovne moči ustanoviteljev, ustvarjanje pogojev za racionalizacijo poslovanja, rast prihodkov in zmanjševanje stroškov, obvladovanje poslovnih tveganj, optimalna izraba človeških virov, optimalna izraba resursov, usklajevanje skupnih nastopov in izvedba skupnih projektov.
4. Priglasitelji dalje navajajo, da z vidika podelitve večje samostojnosti podjetju GH Holding d.d. in s tem spremembe podjetja GH Holding d.d. v polno delujoče podjetje, nameravajo spremeniti lastniško strukturo podjetja in njegov statut. Priglasitelji so navedli, da bo podjetje GH Holding d.d. šele s tem postalo polno delujoče podjetje. Sprememba lastniške strukture podjetja GH Holding d.d. predvideva vstop novega delničarja, podjetja MM TEH d.o.o., ki naj bi na podlagi Pogodbe o prodaji delnic od vseh ustanoviteljic skupaj odkupilo 49-odstotni lastniški delež podjetja GH Holding d.d. To naj bi se po navedbah priglasiteljev zgodilo po prejemu pozitivne odločbe Urada in posledični izvedbi skupščine in spremembi statuta podjetja GH Holding d.d. Po izvedeni transakciji bi bila lastniška struktura podjetja GH Holding d.d. sledeča: podjetje Konstruktor VGR d.o.o. bi imelo v lasti 17 % vseh delnic, Kraški zidar d.d. 17 %, SGP Pomgrad d.d. 17 % in MM TEH d.o.o. 49-odstotni delež v podjetju GH Holding d.d. Vstop podjetja MM TEH d.o.o. v lastništvo podjetja GH Holding d.d. sicer ne spreminja ciljev in področij delovanja podjetja GH Holding d.d.

5. V skladu s prvim odstavkom 43. člena ZPOmK-1 morajo udeleženci koncentracije le-to priglasiti Uradu pred začetkom njenega izvrševanja, vendar najpozneje v 30 dneh od sklenitve pogodbe ali objave javne ponudbe ali pridobitve kontrole, pri čemer začne rok za priglasitev teči s prvim od teh dogodkov. Priglasitev mora vsebovati vse elemente, ki jih določa vladna Uredba o vsebini in zahtevanih elementih obrazca za priglasitev koncentracije podjetij (Ur. l. RS, št. 36/2009; v nadaljevanju: Uredba).
6. V primeru koncentracije, ki nastane na podlagi ustanovitve skupnega podjetja, nastopi prvi izmed dogodkov, ki opredeljuje pridobitev kontrole, ob ustanovitvi t.i. polno delujočega podjetja. Kot namreč izhaja iz točk od 27 do 34 obrazložitve te odločbe, je podjetje GH Holding d.d. opravljalo vse funkcije samostojnega podjetja z daljšim trajanjem že od njegove ustanovitve dalje, to je od 15.03.2007. Urad je priglasitev navedene koncentracije prejel dne 14.10.2010 (priglasitelji so nato dne 02.02.2011 prvotno priglasitev spremenili).
7. Nameravana koncentracija pridobitve 49 % kapitalskega deleža v podjetju GH Holding d.d. s strani podjetja MM TEH d.o.o., je bila navedena že v priglasitvi ustanovitve polno delujočega skupnega podjetja GH Holding d.d. z dne 14.10.2010. Navedena transakcija vstopa podjetja MM TEH d.o.o. v podjetje GH Holding d.d. je bila nato Uradu priglašena kot samostojna oziroma nova koncentracija dne 09.05.2011.
8. Skladno z določili Zakona o upravnih taksah (Uradni list RS, št. 106/2010; ZUT-UPB5) je bila upravna taksa s strani priglasiteljev plačana, tako za priglasitev koncentracije ustanovitve skupnega podjetja GH Holding d.d. kot tudi za priglasitev nameravane koncentracije vstopa novega delničarja, podjetja MM TEH d.o.o., v podjetje GH Holding d.d., in sicer vsaka po tarifni številki 48 v znesku 2.000,00 EUR.
9. Konstruktor VGR d.o.o. je podjetje, ki je po navedbah priglasiteljev dejavno na področju rušenja objektov in drugih zemeljskih del, gradnje stanovanjskih in nestanovanjskih stavb, organizacije in izvedbe nepremičninskih projektov za trg. Lastniška struktura podjetja Konstruktor VGR d.o.o. je bila na dan 31.12.2009 sledeča: Kraški zidar d.d. 24 % poslovni delež, Ing-Edil d.o.o. 25 %, Vinstor-Vis d.o.o. 24 %, SGP Pomgrad d.d. 24% in Marjan Pinter 3 %. Podjetje Konstruktor VGR d.o.o. ima naslednje odvisne družbe: Konstruktor Invest d.o.o., Konstruktor Gratrans d.o.o. in VG storitve d.o.o.
10. Kraški zidar d.d. je podjetje, ki se ukvarja z gradnjo stanovanjskih in nestanovanjskih stavb, organizacijo izvedbe stavbnih projektov, gradnjo cest, gradnjo prometnih objektov, s proizvodnjo gradbenega materiala, cestnim tovornim prometom, izdelavo kovinskih konstrukcij za gradbene objekte in druge namene. Največji delničarji podjetja Kraški zidar d.d. na dan 31.12.2009 so bili naslednji: podjetje Ograd d.o.o. je imelo 76,57 % lastniški delež, podjetje KB 1909 – S.p.a. 6,74 % delež, podjetje SGP Pomgrad d.d. 4,91 % ter podjetje SGP Pomgrad – GM d.o.o. 3,74 %. Skupina Kraški zidar je sestavljena iz naslednjih podjetij: podjetje Kraški zidar d.d., kot obvladujoče podjetje, Modra naložba, svetovanje in investiranje, d.o.o. (100% poslovni delež), Nepremičnine Čakarun, podjetje za turizem, nepremičnine in storitve, d.o.o. (100% poslovni delež), Kraška družba, družba za izvedbo nepremičninskih projektov, d.o.o. (75 % poslovni delež), PSK Olmo, projektiranje, inženiring in gradnje d.o.o. (50% poslovni delež), Tridana svetovanje in investicije d.o.o. (70% poslovni delež), KM Invest, inženiring, vodenje investicij in prodaja nepremičnin d.o.o. (50% poslovni delež), in pridružene družbe¹.
11. SGP POMGRAD d.d. je podjetje, ki združuje skupino lastniško povezanih podjetij, dejavnih na področju gradbeništva. Opravljajo vse vrste visokogradenjskih in nizkogradenjskih del, geotehnična dela, proizvodnjo osnovnih gradbenih materialov ter storitve projektiranja, proizvodnje in montaže vseh vrst hal iz armiranobetonskih elementov,

¹https://www.ajpes.si/JOLP/podjetje_pdf_view.asp?segment=KLP&keyword=KLP&jezik=SL&stPor=1.

v sklopu skupine pa opravljajo še storitve kontrole kakovosti materialov in vzdrževanja cest in vodotokov ter zimsko službo. Lastniška struktura podjetja SGP POMGRAD d.d. je na dan 31.12.2009 sledeča: Interling Holding, svetovanje, Ljubljana (47,99 %), Kraški zidar d.d. (18,06%), Dveri d.o.o. (15,04%), Imo Rent d.o.o. (3,98%), 3R d.o.o. (2,30%), Lafarge Cement d.d. (0,80%), Murafin (0,58%) in ostale fizične osebe (11,26%). V času obravnavanja zadevne koncentracije je imelo podjetje SGP POMGRAD d.d. v Sloveniji več odvisnih družb, v katerih je imelo preko večinske udeležbe v kapitalu neposredno kontrolo: SGP Pomgrad – ABI d.o.o. (100%), SGP Pomgrad-Gradnje (100%), Tovarna asfalta Pomurje d.o.o. (51%), CP Murska Sobota d.d. (76,33%), VGP Mura d.d. (59,09%), SGP Pomgrad GNG d.o.o. (97,98%), Urbani center d.o.o. (50%), Oberndorfer-Pomgrad d.o.o. (50%) in SGP Pomgrad Nepremičnine (74,02%).

12. Podjetje MM TEH d.o.o. je bilo ustanovljeno leta 2010. Edini družbenik je Blaž Miklavčič, ki je tudi direktor podjetja. Iz priglasitve izhaja, da se podjetje ukvarja z gradbeništvom, osredotoča pa se zlasti na podjetniško in poslovno svetovanje. Podjetje MM TEH d.o.o. nima odvisnih podjetij. Blaž Miklavčič je tudi edini lastnik podjetja MTL, transport in logistika d.o.o., Litostrojska cesta 60, Ljubljana.
13. Podjetje GH Holding d.d. je bilo ustanovljeno 15.3.2007 s strani podjetij Konstruktor VGR d.o.o., Kraški zidar d.d. in SGP Pomgrad d.d. Glavna področja delovanja podjetja² so naslednja: projekti pogodbenikov na področju tehnološkega in poslovnega razvoja, nepremičninski projekti, inženiring projekti na področju ekologije z nadgradnjo energetike, koncesijski energetske projekti v JV Evropi, vodenje izvajanja večjih gradbenih projektov, vodenje izvajanja železniških infrastrukturnih projektov in projektov javno-zasebnega partnerstva doma in v tujini. Lastniška struktura podjetja GH Holding d.d. od ustanovitve do dne 31.5.2011³ je bila naslednja: 33,33 % Konstruktor VGR d.o.o., 33,33 % Kraški zidar d.d. in 33,33 % SGP Pomgrad d.d. Direktor podjetja GH Holding d.d. je imel na podlagi dogovora z ustanovitelji nakupno pravico in opcijo za nakup 42 delnic te družbe (od vsakega ustanovitelja po 14 delnic), kar bi v primeru, da bi bila opcija izvršena, predstavljalo 7 % delež v kapitalu⁴. S podpisom pogodbe z dne 31.5.2011 je podjetje MM TEH d.o.o. pridobilo 49 % delež v podjetju GH Holding d.d., tako da je lastniška struktura od tedaj sledeča: 49 % MM TEH d.o.o., podjetja Konstruktor VGR d.o.o., Kraški zidar d.d. in SGP Pomgrad d.d. pa imajo vsako po 17 % delež. Podjetje GH Holding d.d. je leta 2007 soustanovilo podjetje GH TRUST d.o.o., v kateri ima 49 % lastniški delež. Čisti prihodki od prodaje podjetja GH Holding d.d. na domačem trgu so v letu 2009 znašali 13.319.533 €.
14. Po navedbah priglasiteljev so vsa podjetja, ki so vključena v koncentracijo, kot tudi skupno podjetje, GH Holding d.d., aktivna na področju gradbeništva, s tem, da se podjetje MM TEH d.o.o. osredotoča bolj na poslovno svetovanje.

II. POSTOPEK

15. Urad je dne 14.10.2010 od podjetij Konstruktor VGR d.o.o., Kraški zidar d.d., SGP Pomgrad d.d. in MM TEH d.o.o. prejel priglasitev koncentracije, iz katere je izhajalo, da bo koncentracija nastala z ustanovitvijo oziroma nastankom polno delujočega skupnega podjetja GH Holding d.d., do česar naj bi prišlo na podlagi lastniških in statutarne sprememb, ki jih bo povzročil vstop novega delničarja, podjetja MM TEH d.o.o., v skupno podjetje, GH Holding d.d.

² Pogodba o poslovnem sodelovanju, točka 10.

³ Podjetje MM TEH d.o.o. pridobi 49 % delež.

⁴ Pogodba o poslovnem sodelovanju, točka 63.

16. Urad je vlogo pregledal in ugotovil, da je nepopolna v smislu posredovanja vseh elementov priglasitve, ki jih natančneje določa zgoraj navedena uredba. Priglasitelji so vlogo dopolnili dne 25.11.2010 in 02.02.2011.
17. Dne 14.12.2010, 16.12.2010, 23.12.2010, 07.03.2011 in 25.07.2011 je Urad priglasiteljem na podlagi 27. člena ZPOmK-1 posredoval zahteve za posredovanje podatkov.
18. Dne 02.02.2011 so podjetja Konstruktor VGR d.o.o., Kraški zidar d.d., SGP Pomgrad d.d. in MM TEH d.o.o. spremenila prvotno priglasitev koncentracije, in sicer so podjetja Konstruktor VGR d.o.o., Kraški zidar d.d. in SGP Pomgrad d.d. 02.02.2011 najprej ločeno priglasila ustanovitev skupnega podjetja GH Holding d.d., ki opravlja vse funkcije samostojnega podjetja z daljšim trajanjem.
19. Podjetja Konstruktor VGR d.o.o., Kraški zidar d.d. in SGP Pomgrad d.d. so Uradu dne 28.03.2011 posredovala odgovor na zahtevo Urada o posredovanju podatkov z dne 07.03.2011.
20. Dne 09.05.2011 so podjetja Konstruktor VGR d.o.o., Kraški zidar d.d., SGP Pomgrad d.d. in MM TEH d.o.o., priglasila še nameravano koncentracijo, ki bo nastala z vstopom novega delničarja, podjetja MM TEH d.o.o., v podjetje GH Holding d.d.
21. Dne 09.05.2011 je Urad od priglasiteljev ustanovitve skupnega podjetja GH Holding d.d. prejel predlog korektivnih ukrepov v smislu 51. člena ZPOmK-1, ki naj bi odpravili vsakršen sum Urada o skladnosti navedene koncentracije s pravili konkurence.
22. Urad je dne 23.05.2011 izdal sklep, s katerim je odločil, da se postopek presoje skladnosti priglašene koncentracije ustanovitve skupnega podjetja GH Holding d.d. s strani podjetij Konstruktor VGR d.o.o., Kraški zidar d.d. in SGP Pomgrad d.d., in postopek presoje skladnosti priglašene nameravane koncentracije vstopa novega delničarja, to je podjetja MM TEH d.o.o., v podjetje GH Holding d.d., združita v en postopek.
23. Dne 15.06.2011 so podjetja Konstruktor VGR d.o.o., Kraški zidar d.d., SGP Pomgrad d.d. in MM TEH d.o.o. Uradu posredovala obvestilo o dejanskem nastanku priglašene nameravane koncentracije vstopa podjetja MM TEH d.o.o. kot novega delničarja v podjetje GH Holding d.d., in sicer na podlagi sklenitve pogodb o prodaji in nakupu delnic podjetja GH Holding d.d. med obstoječimi delničarji in podjetjem MM TEH d.o.o. Hkrati so z isto vlogo na Urad naslovili tudi predlog za dovolitev izvrševanja koncentracije pred izdajo odločbe v skladu s 4. odstavkom 44. členom ZPOmK-1 in se pri tem sklicevali na dovolitev vpisa spremembe v lastništvu podjetja GH Holding d.d. v KDD d.d. Glede na določbe 4. odstavka 44. člena ZPOmK-1 lahko Urad namreč izjemoma na predlog podjetja izda sklep, s katerim dovoli izvrševanje koncentracije v določenem obsegu ali pod določenimi pogoji pred izdajo odločbe, če podjetje v predlogu izkaže, da je takšno izvrševanje nujno potrebno za ohranjanje vrednosti naložbe ali za opravljanje storitev splošnega interesa. V skladu s 5. odstavkom 44. člena ZPOmK-1 Urad izda sklep, s katerim dovoli ali zavrne izvrševanje koncentracije, v 15 delovnih dneh od prejema predloga. Urad je priglasiteljem z dopisom dne 17.6.2011 pojasnil, da preknjižba delnic pri KDD d.d. ne predstavlja izvrševanja koncentracije, kot ga določa ZPOmK-1, in ki bi bilo pred pridobitvijo odločbe o skladnosti koncentracije s pravili konkurence zato prepovedano.
24. Dne 18.07.2011 je podjetje MM TEH d.o.o. Uradu posredovalo predlog za dovolitev izvrševanja koncentracije, ki je nastala na podlagi pridobitve 49 % lastniškega deleža v podjetju GH Holding d.d., še pred izdajo odločbe v skladu s 4. odstavkom 44. členom ZPOmK-1, in sicer zaradi izvedbe in udeležbe podjetij Konstruktor VGR d.o.o., Kraški zidar d.d., SGP Pomgrad d.d. in MM TEH d.o.o. na skupščini podjetja GH Holding d.d. dne 21.7.2011, z namenom sprejetja novega statuta družbe, glede na to, da podjetju Konstruktor

VGR d.o.o., kot enemu izmed ustanoviteljev in delničarju podjetja GH holding d.d., grozi stečaj. Urad o predmetni vlogi ni odločil, saj je izdal odločbo pred iztekom roka za izdajo sklepa v zvezi z dovolitvijo ali zavrnitvijo izvrševanja koncentracije, zaradi česar je vloga priglasitelja za dovolitev izvrševanja koncentracije postala brezpredmetna.

25. Podjetje MM TEH d.o.o. je Uradu dne 25.7.2011⁵ in dne 26.7.2011⁶ posredovalo odgovora na zahtevi za posredovanje podatkov.

III. PODREJENOST ZPOmK-1

A Koncentracija

Ustanovitev polno delujočega skupnega podjetja GH Holding d.d.

Koncept polno delujočega skupnega podjetja

26. V skladu s tretjo alinejo prvega odstavka 10. člena ZPOmK-1 gre v primeru ustanovitve skupnega podjetja za koncentracijo, če to podjetje opravlja vse funkcije samostojnega podjetja z daljšim trajanjem (t.i. polno delujoča skupna podjetja). Samostojnost gospodarskega subjekta se izkazuje predvsem v tem, da novo podjetje ni aktivno na istih upoštevni trgih kot družbe ustanoviteljice, ima lastno vodstveno strukturo, zadostna finančna, materialna sredstva in zaposlene za neodvisno delovanje na trgu, dalje opravlja dejavnosti, ki presegajo specifično funkcijo za matične družbe, novo podjetje mora stopati v poslovna razmerja (glede aktivnosti, ki jih izvaja na trgu) z družbami ustanoviteljicami pod enakimi pogoji, kot veljajo za poslovna razmerja s tretjimi. Pri tem pa cilj oziroma učinek ustanovitve skupnega podjetja ne sme biti usklajevanje konkurenčnega nastopa ustanoviteljic na upoštevni trgih.

27. Podjetje GH Holding d.d. je bilo ustanovljeno dne 15.03.2007, in sicer so ga ustanovila podjetja Konstruktor VGR d.o.o., Kraški zidar d.d. in SGP Pomgrad d.d. Priglasitelji navajajo, da iz ustanovitvenega statuta podjetja GH Holding d.d. izhaja, da je imelo podjetje že od ustanovitve dalje lastno vodstvo (enočlansko upravo), ki se je posvečalo vodenju tekočega poslovanja samostojno in za svoje poslovanje ni potrebovalo soglasja nadzornega sveta⁷. Podjetje GH Holding d.d. je lahko tudi prosto zaposlovalo svoje delavce. Poleg tega je imelo skupno podjetje že od same ustanovitve zadostna sredstva za neodvisno in trajno poslovanje na trgu⁸. Podjetje je imelo ustanovni kapital v višini 300.000 €, poleg tega je bilo predvideno, da lahko v prvem letu pridobi finančna sredstva in druga poročila od družb ustanoviteljic⁹.

28. Koncept polno delujočega podjetja namreč dopušča, da lahko pod določenimi pogoji v

⁵ Dok. št. 306-40/2011-7.

⁶ Dok. št. 306-40/2011-9.

⁷ V statutu je določeno, da direktor potrebuje soglasje nadzornega sveta za naslednje vrste poslov: ustanovitev novih družb, pridobitev in odsvojitve deležev oziroma delnic ter pridobivanje, odsvojitve ali ukinitve podjetij, ki posamično ali skupno presega 100.000 €, investicije, ki presegajo skupaj 100.000 € v enem poslovnem letu, uresničevanje delničarskih pravic v hčerinskih družbah v zadevah, navedenih v prejšnjih alinejah.

⁸ Na podlagi Pogodbe o poslovnem sodelovanju so se ustanovitelji zavezali, da bodo skupnemu podjetju GH Holding d.d. v prvih 12 mesecih obstoja družbe prispevali določena finančna sredstva za normalno poslovanje.

⁹ Pogodba o poslovnem sodelovanju, točki 34 in 35.

začetnem obdobju skupno podjetje pridobi kadre in sredstva s strani matičnih družb.

29. Iz navedb priglasiteljev kot tudi iz pregleda preteklega poslovanja skupnega podjetja GH Holding d.d. izhaja, da je slednje že od začetka svojega obstoja večino prometa doseglo s tretjimi strankami¹⁰.
30. Dalje, iz statuta z dne 15.3.2007 izhaja, da je bilo podjetje GH Holding d.d. sicer ustanovljeno tudi kot podpora matičnim družbam, vendar ni nikoli prevzelo le ene specifične funkcije v okviru poslovnih dejavnosti matičnih družb, ne da bi imelo lasten dostop do trga oziroma ne da bi bilo tudi samo navzoče na trgu. Podjetje GH Holding d.d. je že dne 8.6.2007 sklenilo prvo lastno pogodbo s podjetjem Turboinštitut d.d. za izgradnjo poslovnega objekta. Na projektu so kot izvajalci sodelovali še Kraški zidar d.d. in SGP Pomgrad d.d. Ne glede na to pa je imelo podjetje GH Holding d.d. možnost delovanja v lastnem imenu in imelo lasten dostop do trga oziroma možnost biti navzoče na trgu že od ustanovitve dalje.
31. Priglasitelji navajajo, da je imelo podjetje GH Holding d.d. v začetnem obdobju precejšnji delež nabave od svojih matičnih družb, saj je v projektih koristilo tako njihove gradbene storitve kot tudi reference. Priglasitelji navajajo, da je sčasoma podjetje pridobilo dovolj referenc za samostojno nastopanje na trgu, kar naj bi se prvič zgodilo z izvedbo gradbenih del rekonstrukcije tirov za objekt pretovorne postaje za premog v TE Trbovlje¹¹.
32. Urad pojasnjuje, da dejstvo, da se skupno podjetje v začetnem obdobju skoraj v celoti opira na prodajo ali nabavo od svojih matičnih družb, navadno ne vpliva na njegov značaj polno delujočega skupnega podjetja, če to obdobje ni daljše od treh let¹².
33. Namen ustanoviteljic podjetja GH Holding d.d. je bilo trajno poslovanje te družbe, kar izhaja že iz samega besedila statuta z dne 15.3.2007.
34. Zaradi vsega zgoraj obrazloženega Urad ugotavlja, da je podjetje GH Holding d.d. že od ustanovitve dalje, to je od 15.3.2007, opravljalo vse funkcije samostojnega podjetja z daljšim trajanjem oziroma je bilo že od takrat dalje neodvisno z operativnega vidika in s tem je izpolnjevalo vse pogoje, ki določajo polno delujoče podjetje in s tem nastanek koncentracije skladno z določbami ZPOmK-1.

Izpolnjenost t.i. pravnega pogoja za priglasev

35. Obveznost priglasev koncentracije nastane, če sta izpolnjena dva pogoja - pravni in ekonomski. Pravni pogoj namreč določa, da koncentracija nastopi v vsakem primeru pridobitve oziroma spremembe kontrole nad podjetjem ali njegovim delom. Kontrolo nad podjetjem ali njegovim delom pomenijo pravice, pogodbe ali druga sredstva, ki omogočajo izvajanje odločilnega vpliva nad podjetjem ali delom podjetja, in sicer zlasti lastništvo ali pravice do uporabe celotnega ali dela premoženja podjetja ter pravice ali pogodbe, ki zagotavljajo odločilen vpliv na sestavo, glasovanje ali sklepe organov podjetja. Kontrola je lahko izključna ali skupna.
36. Skupna kontrola namreč obstaja, kadar imata dve ali več podjetij možnost izvajanja odločilnega vpliva na podjetje. Odločilni vpliv pomeni moč preprečiti dejanja oziroma sprejem odločitev, ki določajo strateško gospodarsko delovanje podjetja. Se pravi, da

¹⁰ Dok. št. 306-108/2010-14.

¹¹ Dok. št. 306-108/2010-14, str. 3 in priloga 4. Ponudbo za izvedbo razpisanih del v TE Trbovlje je podjetje GH Holding d.d. samostojno oddalo 8.1.2009.

¹² Prečiščeno obvestilo Komisije o pravni pristojnosti v okviru Uredbe Sveta (ES) št. 139/2004 o nadzoru koncentracij podjetij, str. 24-25.

morata dve ali več podjetij doseči skupni dogovor (medsebojno soglasje) pri določanju gospodarske politike družbe, torej morajo medsebojno sodelovati.

37. V obravnavanem primeru so priglasitelji navedli, da gre za ustanovitev skupnega podjetja, nad katerim vsi trije delničarji izvajajo skupno kontrolo. Navedeno so utemeljili s tem, da ima vsak delničar enak odstotek vseh delnic skupnega podjetja, to je 33,33 %. Organa podjetja sta v skladu s statutom skupščina delničarjev in uprava, ki jo vodi direktor, imenuje pa jo nadzorni svet. Nadalje navajajo, da delničarji skladno s statutom odločajo soglasno oziroma s kvalificirano večino glede strateškega poslovnega ravnanja podjetja GH Holding d.d. Nazadnje pa priglasitelji navajajo, da med delničarji družbe ne obstaja nikakršen sporazum o izvrševanju pravic iz naslova delnic in da vsak delničar svoje glasovalne pravice v družbi izvršuje samostojno, skladno s statutom in številom delnic. Iz statuta nadalje izhaja, da ima nadzorni svet tri člane, ki so predstavniki delničarjev. V prvi nadzorni svet je bil imenovan po en predstavnik vsakega delničarja-ustanovitelja.
38. Urad dodatno ugotavlja, da so ustanovitelji in podjetje GH Holding d.d. dne 31.5.2007 medsebojno sklenili Pogodbo o poslovnem sodelovanju¹³, kjer so med drugim dogovorili (18. člen te pogodbe), da mora družba GH Holding d.d. svoje delovanje na vseh področjih opravljati v soglasju z vsemi ustanovitelji, predvideni so bili tudi redni mesečni sestanki (»koordinacije«) in posledično sklepi direktorjev družb ustanoviteljev z direktorjem podjetja GH Holding d.d. (30. in 31. člen), kar, poleg vsega zgoraj navedenega, še dodatno potrjuje skupno kontrolo vseh treh družb ustanoviteljic nad strateškim vedenjem podjetja GH Holding d.d.
39. Urad na podlagi vsega zgoraj navedenega ugotavlja, da se morajo podjetja Konstruktor VGR d.o.o., Kraški zidar d.d. in SGP Pomgrad d.d. glede sprejetja glavnih strateških odločitev skupnega podjetja medsebojno sporazumeti in sodelovati, in zato zaključuje, da so z ustanovitvijo skupnega podjetja GH Holding d.d. podjetja Konstruktor VGR d.o.o., Kraški zidar d.d. in SGP Pomgrad d.d., pridobila skupno kontrolo nad njim. V skladu s petim odstavkom 43. člena ZPomK-1 so v primeru pridobitve skupne kontrole nad določenim podjetjem priglasitelji podjetja, ki pridobijo skupno kontrolo, v zadevni koncentraciji so torej to podjetja Konstruktor VGR d.o.o., Kraški zidar d.d. in SGP Pomgrad d.d., ki so pridobila skupno kontrolo v podjetju GH Holding d.d.
40. S tem je prišlo do koncentracije v smislu določb tretje alineje prvega odstavka 10. člena ZPomK-1.

Vstop novega delničarja, podjetja MM TEH d.o.o., v podjetje GH Holding d.d.

Izpolnjenost t.i. pravnega pogoja za priglasitev

41. Podjetja Konstruktor VGR d.o.o., Kraški zidar d.d., SGP Pomgrad d.d. in MM TEH d.o.o. so Uradu dne 09.05.2011 posredovala priglasitev nameravane koncentracije vstopa novega delničarja, podjetja MM TEH d.o.o., v skupno podjetje GH Holding d.d. Navedena podjetja so še navedla, da naj bi podjetje MM TEH d.o.o. pridobilo skupaj z obstoječimi delničarji skupno kontrolo nad navedeno družbo.
42. Tekom postopka¹⁴ so zgoraj navedena podjetja Uradu sporočila, da je podjetje MM TEH d.o.o. z obstoječimi delničarji podjetja GH Holding d.d. dne 31.5.2011 podpisalo pogodbe o prodaji delnic podjetja GH Holding d.d. Na podlagi sklenjenih pogodb med ustanoviteljicami – podjetji Konstruktor VGR d.o.o., Kraški zidar d.d. in SGP Pomgrad d.d. - in podjetjem MM TEH d.o.o. o nakupu delnic, je podjetje MM TEH d.o.o. od vsakega

¹³ Priloga dok. št. 306-108/2010-5.

¹⁴ Dok. št. 306-40/2011-3.

delničarja pridobilo 16,33 % delnic, skupaj torej 49 % vseh delnic podjetja GH Holding d.d. Lastniška struktura podjetja GH Holding d.d. je po izvedeni koncentraciji tako sledeča: 17 % delež Konstruktor VGR d.o.o., 17 % delež Kraški zidar d.d., 17 % delež SGP Pomgrad d.d. in MM TEH d.o.o. 49 % lastniški delež.

43. Urad je najprej preveril, kako bo vstop podjetja MM TEH d.o.o. vplival na spremembo kontrole nad podjetjem GH Holding d.d. Vstop novega delničarja v podjetje ima namreč za posledico nastanek koncentracije, ki jo je treba priglasiti, če zaradi dejavnosti eden ali več delničarjev pridobi izključno ali skupno kontrolo.
44. Urad uvodoma ugotavlja, da bo podjetje MM TEH d.o.o. s pridobitvijo 49 % delnic največji delničar podjetja GH Holding d.d. Dalje Urad ugotavlja, da statut podjetja GH Holding d.d., kot bo spremenjen po vstopu podjetja MM TEH d.o.o., predvideva, da bosta organa podjetja GH Holding d.d. skupščina in upravni odbor. Novi statut v točki 8.6 določa, da skupščina veljavno odloča, če je na seji prisotnih več kot 75 % glasov. Člane upravnega odbora izvoli skupščina z najmanj tričetrtinsko večino oddanih glasov (točka 7.4). Iz prejetih podatkov od priglasitelja Urad ugotavlja tudi, da je pred vstopom podjetja MM TEH d.o.o. obstajal sporazum¹⁵, ki je urejal razmerja med delničarji v smislu izvrševanja pravic iz naslova delnic v podjetju GH Holding d.d., prav tako pa so delničarji imeli tudi druge dodatne pravice, ki so jim skupno omogočale vplivanje na bistvene odločitve za strateško gospodarsko ravnanje podjetja, kot je npr. pravica do enakega števila predstavnikov v organih nadzora podjetja GH Holding d.d. Navedeni sporazum oziroma pogodba o poslovnem sodelovanju bo med podjetji Konstruktor VGR d.o.o., Kraški zidar d.d., SGP Pomgrad d.d. in GH Holding d.d. sicer veljala tudi po vstopu podjetja MM TEH d.o.o. v podjetje GH Holding d.d., vendar bo spremenjena tako, kot je navedeno v izreku te odločbe.
45. Na podlagi navedenega Urad ugotavlja, da ima podjetje MM TEH d.o.o. možnost samostojnega izvajanja odločilnega vpliva nad podjetjem GH Holding d.d., saj mu njegov lastniški delež, ob odsotnosti obstoja vseh drugih posebnih pravic, ki bi vplivale na strateške odločitve, razen pravic, ki jih podeljuje novi statut, omogoča veto na strateške odločitve v podjetju oziroma možnost preprečiti sprejetja strateških odločitev na skupščini (t.i. negativna izključna kontrola). Za sprejetje posameznih strateških odločitev v podjetju GH Holding d.d., za katere je potrebna kvalificirana večina glasov, so možne različne oziroma spreminjajoče se koalicije med delničarji (trije od štirih delničarjev, pri čemer mora biti podjetje MM TEH d.o.o. zaradi svojega visokega lastniškega deleža vedno med njimi), kar kaže na to, da skupna kontrola v zadevnem primeru ne obstaja (več).
46. Urad ugotavlja, da je prišlo v zadevnem primeru pridobitve 49 % deleža podjetja MM TEH d.o.o. v podjetju GH Holding d.d. do spremembe oblike kontrole, in sicer iz skupne v negativno izključno, ki jo bo imelo možnost izvajati podjetje MM TEH d.o.o. S tem gre za koncentracijo v smislu druge alineje 1. odstavka 10. člena ZPOmK-1, ki določa, da gre za koncentracijo v primeru, ko eno ali več podjetij z nakupom vrednostnih papirjev ali premoženja, s pogodbo ali kako drugače pridobi neposredno kontrolo nad celoto ali deli enega ali več podjetij. Podjetje, ki je v takem primeru dolžno priglasiti koncentracijo, je podjetje, ki pridobi kontrolo nad podjetjem, to pa je v obravnavanem primeru, kot obrazloženo zgoraj, podjetje MM TEH d.o.o.

B Preseganje pragov po 1. odstavku 42. člena ZPOmK-1

47. ZPOmK-1 v prvem odstavku 42. člena določa, da morajo udeleženci koncentracije le-to priglasiti Uradu, če je skupni letni promet v transakciji udeleženih podjetij skupaj z drugimi podjetji v skupini v predhodnem poslovnem letu na trgu Republike Slovenije presegel 35 milijonov evrov in če je letni promet prevzetega podjetja skupaj s podjetji v skupini

¹⁵ Pogodba o poslovnem sodelovanju z dne 31.5.2007.

presegel 1 milijon evrov oziroma v primeru kadar dve ali več neodvisnih podjetij ustanovi skupno podjetje, ki opravlja vse funkcije samostojnega podjetja z daljšim trajanjem, če je letni promet, vsaj dveh v koncentraciji udeleženih podjetij skupaj z drugimi podjetji v skupini v predhodnem poslovnem letu na trgu Republike Slovenije, presegel 1 milijon evrov.

Ustanovitev polno delujočega skupnega podjetja GH Holding d.d.

48. Pri pridobitvi skupne kontrole nad novoustanovljenim podjetjem se pri izračunu pragov za priglasitev upošteva promet vsako od podjetij, ki pridobi kontrolo nad novoustanovljenim podjetjem¹⁶.
49. Iz predloženih finančnih podatkov priglasiteljev ter iz drugih podatkov, s katerimi razpolaga Urad, izhaja, da je letni promet podjetja Konstruktor VGR d.o.o. skupaj z drugimi povezanimi podjetji v skupini v letu 2009 na slovenskem trgu znašal 68.247.170 evrov¹⁷ (Konstruktor VGR d.o.o. 50.501.945 €, Konstruktor Gratrans d.o.o. 5.335.349 € in Konstruktor Invest d.o.o. 12.290.715 €), letni promet podjetja Kraški zidar d.d. skupaj z drugimi podjetji v skupini na slovenskem trgu je znašal 50.987.296 evrov¹⁸, letni promet podjetja SGP Pomgrad d.d. s povezanimi podjetji pa 77.574.920 evrov¹⁹ (SGP Pomgrad d.d., SGP Pomgrad Gradnje d.o.o., SGP Pomgrad ABI d.o.o., SGP Pomgrad GM d.o.o., TAP d.o.o., SGP Pomgrad Mehanizacija d.o.o., Cestno podjetje Murska Sobota d.d., VGP Mura d.d., SGP Pomgrad GNG d.o.o.)²⁰.
50. Iz predloženih finančnih podatkov priglasiteljev²¹ izhaja, da v koncentraciji udeležena podjetja skupaj s podjetji v skupini presegajo pragove letnega prometa, določene v prvem odstavku 42. člena ZPomK-1. S tem koncentracija ustanovitve skupnega podjetja GH Holding d.d. s strani podjetij Konstruktor VGR d.o.o., Kraški zidar d.d. in SGP Pomgrad d.d. izpolnjuje oba pogoja za nastanek priglasitvene obveznosti in je podrejena določbam ZPomK-1.
51. Urad še poudarja, da so priglasitelji dolžni v primeru, da bo novi statut sklenjen v daljšem časovnem obdobju po izdaji predmetne odločbe oziroma s takšnimi vsebinskimi spremembami, ki bi vplivale na presojo priglašene koncentracije, kot tudi če se bodo v času od izdaje odločbe do sprejema novega statuta okoliščine oziroma razmere na trgu bistveno spremenile, kar bi vplivalo na konkurenčni položaj podjetja GH Holding d.d., koncentracijo ponovno priglasiti. Urad namreč presoja skladnost koncentracije glede na trenutne razmere na trgu, te pa se, tudi glede na podatke, predložene s strani priglasiteljev, in podatke, s katerimi razpolaga Urad v času izdaje te odločbe, letno spreminjajo in lahko vplivajo na skladnost koncentracije s pravili konkurence.

Vstop novega delničarja, podjetja MM TEH d.o.o., v podjetje GH Holding d.d.

¹⁶ Novoustanovljeno ni udeleženo podjetje, ker praviloma še ne obstaja in posledično nima lastnega prometa.

¹⁷ Konsolidirano letno poslovno poročilo podjetja Konstruktor VGR d.o.o., str. 50.

¹⁸ Letno poročilo Skupine Kraški zidar za leto 2009, str. 61.

¹⁹ Konsolidirano letno poročilo podjetja SGP Pomgrad d.d., str. 27.

²⁰ Glede na to, da je bilo podjetje GH Holding d.d. ustanovljeno oziroma dejavno na trgu že od leta 2007, bi bilo ustrezno v izogib dvojnemu štetju morebitni promet iz prodaje med skupnim podjetjem in katerikoli udeleženim podjetjem ali drugim podjetjem, ki je s katerim koli od njih kakor koli povezano, ne upoštevati, vendar bi vsota prometov ustanoviteljev podjetja GH HOLDING d.d. tudi ob odštetju celotnega prometa podjetja GH HOLDING d.d. presegala 200 mio EUR.

²¹ V času presoje Urada niso bila še na voljo revidirana letna poročila udeleženih podjetij za leto 2010, zato je Urad uporabil revidirane računovodske podatke za leto 2009.

52. V primeru, če vstop novega delničarja v skupno podjetje povzroči spremembo skupne kontrole v izključno, se kot promet udeleženih podjetij pri ugotavljanju izpolnjenosti ekonomskega praga za nastanek priglasitvene obveznosti upošteva promet podjetja, ki pridobi kontrolo in promet prevzetega skupnega podjetja.
53. Iz predloženih finančnih podatkov priglasitelja in iz drugih podatkov, s katerimi razpolaga Urad, izhaja, da podjetje MM TEH d.o.o. v letu 2009 in 2010 ni imelo prihodkov od prodaje na slovenskem trgu²². Blaž Miklavčič, kot edini lastnik podjetja MM TEH d.o.o., ima le eno odvisno podjetje, to je podjetje MTL, transport in logistika d.o.o., ki je imelo leta 2009 132.180 € prometa (leta 2010 pa 125.160 €). Čisti prihodki od prodaje podjetja GH Holding d.d. na domačem trgu so v letu 2009 znašali 13.319.533 €²³, kar pomeni, da ni presežen prag 35 milijonov evrov letnega prometa, določen v prvi alineji prvega odstavka 42. člena ZPOMK-1.
54. Urad ugotavlja, da v primeru pridobitve kontrole podjetja MM TEH d.o.o. nad podjetjem GH Holding d.d. ni izpolnjen tako imenovani ekonomski pogoj za priglasitev, zaradi česar priglašena transakcija ni podrejena določbam ZPOMK-1 in je Urad ni pristojen vsebinsko presojati.

IV. SKLADNOST S PRAVILI KONKURENCE

A Upoštevni proizvodni/storitveni in geografski trg

55. Upoštevni trg je v skladu s 6. točko 3. člena ZPOMK-1 trg, ki ga določata upoštevni proizvodni/storitveni trg in upoštevni geografski trg. V skladu z določbo 7. točke 3. člena ZPOMK-1 je upoštevni proizvodni/storitveni trg definiran kot trg, ki praviloma vključuje vse tiste proizvode ali storitve, ki jih potrošnik ali uporabnik šteje za zamenljive ali nadomestljive glede na njihove lastnosti, ceno ali namen uporabe.
56. Upoštevni geografski trg je trg, ki praviloma vključuje območje, na katerem si konkurenti na upoštevnem proizvodnem/storitvenem trgu medsebojno konkurirajo pri prodaji ali nakupu proizvodov ali storitev, na katerem so pogoji konkurence dovolj homogeni in ki ga je mogoče razlikovati od sosednjih območij, ker so pogoji konkurence na njih občutno drugačni. Dejavniki, ki so ključni pri presoji upoštevnege geografskega trga, so različne pravne zahteve, standardi, davčna bremena, transportni stroški, cenovne razlike med različnimi deli trga, tržne navade ipd.

Koncentracija ustanovitve skupnega podjetja GH Holding d.d.

Upoštevni proizvodni/storitveni trg

57. Urad je pri presoji koncentracije ugotavljal, ali prihaja do prekrivanja dejavnosti v koncentraciji udeleženih podjetij in z njimi povezanih podjetij na katerem od trgov, kjer le ta nastopajo, ali do povezav, ki bi omejevale konkurenco na katerem od z njimi tesno povezanih trgov.

Horizontalna prekrivanja dejavnosti

58. Priglasitelji so v priglasitvi koncentracije kot upoštevni proizvodni/storitveni trg, na

²² http://www.ajpes.si/JOLP/prikaz.asp?id_prikaza=2&keyword=

²³ Letno poročilo podjetja GH Holding d.d. za leto 2009.

katerem poslujejo vsaj dve podjetji udeleženi v predmetni koncentraciji, opredelili celoten trg gradbenih storitev.

59. Priglasitelji so v dopolnitvi priglasitve koncentracije z dne 25.11.2010 upoštevne proizvodne/storitvene trge, na katerih delujeta vsaj dve v koncentraciji udeleženi podjetji, opredelili kot trg visokih gradenj, trg nizkih gradenj, trg gradbenega materiala in trg storitev tehnološkega inženiringa.
60. Priglasitelji so navedli, da je možno posamezne navedene upoštevne proizvodne/storitvene trge opredeliti še ožje.
61. Tako je po mnenju priglasiteljev upoštevni proizvodni/storitveni trg visokih gradenj možno razdeliti še na:
- stanovanjsko gradnjo, ki vključuje gradnjo stanovanjskih stavb za naročnike kot tudi lastne investicijske projekte, in
 - gradnjo nestanovanjskih objektov, ki vključuje gradnjo nestanovanjskih stavb za naročnike kot tudi lastne investicijske projekte.
62. Upoštevni proizvodni/storitveni trg nizkih gradenj pa je po navedbah priglasiteljev mogoče dalje razdeliti še na:
- gradnjo prometne infrastrukture (avtoceste, ceste, železnice, tuneli, mostovi, nadvozi, itd, vključno z vzdrževanjem cest) in
 - gradnjo energetske komunalne infrastrukture (električni daljnovodi, plinovodi, kanalizacije, čistilne naprave, vključno z vzdrževanjem vodotokov).
63. Kot že navedeno so glavna področja delovanja podjetja GH Holding d.d. naslednja: nudenje in izvedba večjih gradbenih projektov, tehnološki projekti s področja ekologije in energetike ter železniške infrastrukture, nepremičninski projekti in projekti javno-zasebnega partnerstva doma in v tujini.
64. Podjetja Konstruktor VGR, Kraški zidar d.d. in SGP Pomgrad d.d., ki so ustanovila skupno podjetje GH Holding d.d., so srednje velika gradbena podjetja, ki v glavnem nudijo vse gradbene storitve.
65. Na podlagi posredovanih podatkov Urad ugotavlja, da se dejavnosti udeleženk koncentracije horizontalno prekrivajo na več področjih. To zlasti velja za področje visokih gradenj, še zlasti na področju nestanovanjske gradnje, kjer so dejavna vsa matična podjetja in skupno podjetje GH Holding d.d.
66. Dalje do horizontalnih prekrivanj bo prišlo tudi na trgu nizkih gradenj, natančneje na področju izgradnje prometne infrastrukture in energetske komunalne infrastrukture, kjer so dejavna podjetja GH Holding d.d. Kraški zidar d.d. in SGP Pomgrad d.d. Prav tako bo do prekrivanj dejavnosti prihajalo na področju dejavnosti tehnološkega inženiringa, kjer so prisotna vsa udeležena podjetja.

Vertikalna prekrivanja dejavnosti

67. Urad je preveril tudi obstoj oziroma nastanek morebitnih vertikalnih učinkov pri obravnavani koncentraciji.
68. Priglasitelji so navedli, da udeleženci koncentracije celoten gradbeni proces izvajajo večinoma samostojno, od zunanjih dobaviteljev kupujejo le tiste gradbene materiale, ki jih ne proizvajajo sami (npr. cement, delno betonski izdelki, ...) in določene storitve

tehnološkega inženiringa. Na podlagi tega so priglasitelji navedli, da lahko opredelimo dva vertikalno povezana upoštevna proizvodna/storitvena trga, in sicer gre za nabavni trg gradbenih materialov in trg tehnološkega inženiringa.

69. Priglasitelji navajajo, da je mogoče upoštevni proizvodni/storitveni nabavni trg gradbenih materialov razdeliti še na ožje podtrge, in sicer na:

- trg armirano betonskih izdelkov (npr. AB izdelki – nosilci, stebri, fasade -,betonske varnostne ograje, betonske cevi, betonski robniki, kanalete, ipd) in
- trg transportnih gradbenih materialov (betoni, gramoz, asfalti, ...).

70. Priglasitelji navajajo, da je na trgu armirano betonskih izdelkov prisotno podjetje SGP Pomgrad – ABI d.o.o., ki dobavlja AB izdelke tudi ostalim udeležencem koncentracije. Podjetje SGP Pomgrad – ABI d.o.o. ima licenčno pogodbo za proizvodnjo betonskih varnostnih ovir DELTA BLOC za območje Slovenije do leta 2015. Priglasitelji navajajo, da gre za zgolj en produkt, ki ga izdeluje in trži eno izmed podjetij, udeleženih v koncentraciji, in sicer pod enakimi pogoji vsem kupcem v Sloveniji. Po navedbah priglasiteljev izhaja tudi, da na trg, kamor spadajo AB izdelki, sodijo še številni drugi izdelki, kot so betonske varnostne ograje, betonske cevi, betonski robniki, kanalete ipd.

71. Priglasitelji so navedli, da prihaja med udeleženi podjetji v koncentraciji do vertikalnih povezav na tem trgu le v primeru, ko katero od udeleženih podjetij gradi objekt na lokaciji, kjer je taka dobava s strani drugega udeleženega podjetja še dobičkonosna. Priglasitelji nadalje navajajo, da so na trgu transportnih materialov dejavna naslednja podjetja, ki po mnenju priglasiteljev dobavljajo te materiale na trgu tudi kupcem, ki niso del njihovih matičnih skupin: podjetje TAP d.o.o., TAK d.o.o., SGP Pomgrad – GM d.o.o., Nograd – GM d.o.o., Konstruktor Gratrans d.o.o., PGM inženiring d.o.o., in še nekatera druga podjetja.

72. Priglasitelji so upoštevni proizvodni/storitveni trg tehnološkega inženiringa opredelili kot trg, ki zajema geotehnične storitve (pilotiranje, globinsko vrtanje, geomehansko vrtanje in meritve, sidranje podpornih konstrukcij in zidov, ipd). Priglasitelji navajajo, da storitve geotehnike, ki so opredeljene pod pojmom tehnološkega inženiringa, za podjetja, ki so udeležena v koncentraciji, izvaja podjetje SGP Pomgrad – GNG d.o.o., v omejenem obsegu pa je storitve tehnološkega inženiringa (svetovanja) pri projektih nizkih gradenj (komunalna in energetska infrastruktura) podjetju SGP Pomgrad – GNG d.o.o. nudilo tudi skupno podjetje GH Holding d.d.

73. Priglasitelji še navajajo, da dejavnosti podjetij, ki so udeležena v koncentraciji, niso, razen preko zgoraj opisane nabavne vertikalne povezave, še kako drugače vertikalno povezana in da skupni tržni delež na katerem koli od vertikalno povezanih trgov ni višji od 25 %.

74. Vendar glede na podatke o razmerah na trgu, s katerimi razpolaga Urad v času izdaje te odločbe, zaradi neizkazanega suma glede skladnosti koncentracije s pravili konkurence, ki bi nastal kot posledica ustvarjanja ali krepitve prevladujočega položaja udeleženk v koncentraciji, Urad ni dokončno opredelil upoštevni trgov.

Upoštevni geografski trg

75. Priglasitelji so upoštevni geografski trg za vse opredeljene upoštevne proizvodne/storitvene trge v primeru priglase koncentracije opredelili kot nacionalni trg Republike Slovenije. Priglasitelji so zaradi stroškov prevoza, ki po mnenju priglasiteljev ni ekonomsko utemeljen za razdalje nad nekaj 10 km, upoštevni geografski trg za upoštevni trg transportnih gradbenih materialov, opredelili ožje od celotnega nacionalnega teritorija, in sicer naj bi bil slednji regijski.

76. Urad ugotavlja, da bi upoštevni geografski trg za vse opredeljene upoštevne storitvene trge, razen za upoštevni storitveni trg transportnih gradbenih materialov, lahko predstavljal območje, ki je celo širše od ozemlja Republike Slovenije, saj v koncentraciji udeležena podjetja opravljajo dejavnosti tudi preko nacionalnih meja. Ker pa se predvsem zaradi značilnosti panoge gradbeništva in znatnih transportnih stroškov, ki so značilni za to panogo, to dogaja bolj izjemoma, je Urad mnenja, da bi bil upoštevni geografski trg v zadevni koncentraciji določen kot območje Republike Slovenije. Urad se nadalje strinja s priglasiitelji, da bi bil v primeru upoštevnega trga transportnih gradbenih materialov upoštevni geografski trg lahko še ožje opredeljen, na primer zgolj na ravni določene regije.
77. Vendar ker v zadevi priglase ne koncentracije Urad ni dokončno opredelil upoštevni proizvodnih oziroma storitvenih trgov, tudi dokončna opredelitev geografskega trga ni potrebna, glede na to, da tudi ob najožji definiciji upoštevne geografskega trga, ne obstaja sum glede skladnosti obravnavane koncentracije s pravili konkurence, kot posledica ustvarjanja oziroma krepitve prevladujočega položaja katerih izmed udeleženk v koncentraciji na posameznih trgih, na katerih so dejavna.

B Presoja koncentracije²⁴

78. V skladu z 11. členom ZPOMK-1 so prepovedane koncentracije, ki bistveno omejujejo učinkovito konkurenco na ozemlju Republike Slovenije ali njegovem znatnem delu, zlasti kot posledica ustvarjanja ali krepitve prevladujočega položaja. Urad presoja koncentracije zlasti glede na tržni položaj v koncentraciji udeleženih podjetij, njihovo možnost za financiranje, strukturo trga, izbiro, ki jo imajo na voljo dobavitelji in uporabniki, ter njihov dostop do virov ponudbe oziroma do samega trga, obstoj morebitnih pravnih ali dejanskih vstopnih ovir, gibanje ponudbe in povpraševanja na upoštevni trgih, koristi vmesnih in končnih uporabnikov ter glede na tehnični in gospodarski razvoj pod pogojem, da je v korist potrošnikom in ne ovira konkurence.
79. Pri koncentraciji, ki nastane ko dve ali več predhodno neodvisnih podjetij ustanovi skupno podjetje, cilj ali učinek ustanovitve le-tega ne sme biti usklajevanje konkurenčnega ravnanja podjetij, ki ostanejo medsebojno neodvisna (tretji odstavek 11. člena ZPOMK-1).
80. V spodnjih tabelah so prikazani tržni deleži (%) posameznih podjetij, udeleženih v koncentraciji, po posameznih dejavnostih.

Skupina Konstruktor

Leto	Stanovanjska gradnja	Nestanovanjska gradnja	Prometna infrastruktura	Energetsko komunalna infrastruktura	AB** izdelki	Transportni gradbeni materiali	Tehnološki inženiring
2009	6,07	3,80	0	0	0	2,16	6,29
2008	5,16	6,01	0	0	0	3,14	13,21
2007	7,02	7,50	0	0	0	0,85	25,60

Skupina Kraški zidar

Leto	Stanovanjska gradnja	Nestanovanjska gradnja	Prometna infrastruktura	Energetsko komunalna infrastruktura	AB** izdelki	Transportni gradbeni materiali	Tehnološki inženiring
------	----------------------	------------------------	-------------------------	-------------------------------------	--------------	--------------------------------	-----------------------

²⁴ Kot je bilo že natančno obrazloženo zgoraj je priglase (nameravana) koncentracija vstopa podjetja MM TEH d.o.o. v podjetje GH Holding d.d. nepodrejena določbam ZPOMK-1, zato je Urad ni presojal z vsebinskega vidika in skladno s tem se presoja koncentracije v tem delu nanaša zgolj na koncentracijo ustanovitve skupnega podjetja GH Holding d.d.

2009	2,98	2,39	1,06	0,51	0	0,58	0
2008	5,52	3,83	0,69	0,24	0	0,82	0
2007	3,53	3,77	0,41	2,33	0	0,60	0

Skupina SGP Pomgrad

Leto	Stanovanjska gradnja	Nestanovanjska gradnja	Prometna infrastruktura	Energetsko komunalna infrastruktura	AB** izdelki	Transportni gradbeni materiali	Tehnološki inženiring
2009	N/A*	1,33	2,65	8,23	3,37	2,11	14,62
2008	1,29	1,16	3,32	6,64	4,60	3,75	12,05
2007	0,08	2,84	3,37	5,71	7,29	6,25	19,68

*Podatek za Skupino SGP Pomgrad za leto 2009 manjka.

81. V spodnji tabeli so prikazani skupni tržni deleži udeleženk koncentracije po posameznih dejavnostih v %.

Leto	Stanovanjska gradnja	Nestanovanjska gradnja	Prometna infrastruktura	Energetsko komunalna infrastruktura	AB** izdelki	Transportni gradbeni materiali	Tehnološki inženiring
2009	10,05*	7,52	3,71	8,74	3,37	4,85	20,91
2008	11,97	11	4,01	6,88	4,60	7,71	25,26
2007	10,63	14,11	3,78	8,04	7,29	7,7	45,28

*Podatek za Skupino SGP Pomgrad za leto 2009 manjka, na osnovi preteklih podatkov Urad ocenjuje, da znaša le-ta približno 1 %.

** Samo Skupina SGP Pomgrad.

82. Kot je razvidno iz zgornjih tabel so priglasitelji ocenili tržne deleže posameznih podjetij, ki so udeležena v koncentraciji in drugih podjetij v skupini. Tržni deleži udeleženih podjetij so na posameznih trgih nizki in v glavnem znašajo pod 10 %, razen pri dejavnosti tehnološkega inženiringa, kjer dosegajo podjetja v Skupini SGP Pomgrad okrog 14 % delež. Tržni deleži udeleženih podjetij v koncentraciji so v večini primerov tako manjši od tržnega deleža posameznega njihovega konkurenta (glej naslednjo točko).

83. Priglasitelji so Uradu posredovali oceno tržnih deležev konkurentov udeleženk v koncentraciji. Iz predloženih podatkov izhaja, da je leta 2009 imelo najvišji tržni delež na trgu stanovanjske gradnje podjetje Vegrad d.d., in sicer 22 %, sledilo je podjetje Primorje d.d. z 17 %. Na trgu nestanovanjske gradnje je leta 2009 doseglo najvišji tržni delež podjetje Primorje d.d., in sicer 19 % delež, sledilo je podjetje SCT d.d. s približno 10 %. Največji konkurent podjetij udeleženih v koncentraciji v letu 2009 na področju gradnje prometne infrastrukture je bilo podjetje SCT d.d. z 38 % tržnim deležem, sledilo je podjetje Primorje d.d. z 19 % in podjetje CPM d.d. z 11 % deležem. Iz pridobljenih podatkov izhaja tudi, da je pri gradnji energetske komunalne infrastrukture podjetje Primorje d.d. doseglo 20 % tržni delež, podjetje SCT d.d. 15 % tržni delež, podjetje Vegrad d.d. in CGP Novo mesto pa 9 %. Na trgu transportnih gradbenih materialov nastopajo številna podjetja, zato so tržni deleži zelo razpršeni in po navedbah priglasiteljev pod 5 %. Z dejavnostjo tehnološkega inženiringa se ukvarja tudi podjetje Primorje d.d., ki je leta 2009 imelo približno 20 % tržni delež, delež podjetja SCT d.d. in podjetja GEOT Ljubljana je v obdobju od leta 2007 do 2009 rasel in je v letu 2009 znašal za vsako 16 %.

84. Na podlagi tržne strukture, obstoječe in potencialne konkurence, odsotnosti vstopnih ovir, izpostavljenosti slovenskega trga razmeram na evropskem oziroma svetovnem trgu ter drugih dejavnikov, Urad zaključuje, da predmetna koncentracija ne bo povzročila zmanjšanja ali onemogočanja učinkovite konkurence na kateremkoli izmed trgov, na katerih bo prišlo do prekrivanja dejavnosti v koncentraciji udeleženih podjetij in z njimi povezanih

podjetij, kjer le-ta nastopajo, oziroma kot posledica povezav, ki bi omejevale konkurenco na katerem od z njimi tesno povezanih trgov, saj udeleženci koncentracije in z njimi povezana podjetja, glede na podatke, s katerimi razpolaga Urad v času izdaje te odločbe, ne dosegajo tržnih deležev, ki bi jim omogočili vzpostavitev oziroma krepitev prevladujočega položaja ali izključitev konkurence na podlagi povečane možnosti za dogovarjanje med podjetji.

85. Vendar je tekom presoje priglašene koncentracije Urad ugotovil, da bi na podlagi Pogodbe o poslovnem sodelovanju, sklenjene med podjetji Konstruktor VGR, Kraški zidar d.d., SGP Pomgrad d.d. in GH Holding d.d. z dne 31.5.2007, zlasti na podlagi nekaterih določb te pogodbe, lahko nastala povečana možnost za usklajevanje konkurenčnega vedenja podjetij, ki morajo ostati medsebojno neodvisna. Ta sum je še toliko bolj utemeljen glede na dejstvo, da vsa matična podjetja še naprej izvajajo dejavnosti na istih trgih, kakor skupno podjetje oziroma na trgih, ki so tudi drugače povezane s trgi skupnega podjetja. Na ta način bi lahko obstajala možnost, da bi udeležena podjetja ovirala oziroma izključevala konkurenco glede znatnega dela obravnavanih proizvodov oziroma storitev.

86. Določbe iz navedene Pogodbe o poslovnem sodelovanju, na podlagi katerih bi lahko nastala povečana možnost za obstoj koordinacije med udeleženi podjetji, in s tem sum o skladnosti priglašene koncentracije s pravili konkurence, so naslednje:

- v drugem členu je navedeno, da je načeloma vsak ustanovitelj pri oblikovanju svoje poslovne vizije in strategije v celoti samostojen, vendar se obvezuje upoštevati hkrati poleg lastnih poslovnih interesov in ciljev skladno z določili pogodbe tudi skupne interese ostalih ustanoviteljev družbe in interese in cilje družbe, vse z namenom doseganja kar najboljšega posamičnega in skupnega poslovnega rezultata;
- v osmem členu je med drugim navedeno, da ustanovitelji zasledujejo cilj usklajevanja skupnih nastopov;
- v trinajstem členu je navedeno, da se pogodbeniki zavezujejo, da ne bodo brez predhodnega obvestila in posvetovanja z direktorjem družbe na področjih iz 10. člena pogodbe sprejemali nobenih pomembnih odločitev, ki bi imele bistveni vpliv na izvajanje te pogodbe ali posameznega projekta oz. posloven aktivnosti družbe;
- v 16. členu je navedeno, da se pogodbeniki obvezujejo medsebojno obveščati v okviru medsebojnih rednih koordinacijah direktorjev o namerah za izvedbo pomembnejših oz. večjih poslov na področjih iz 10. člena pogodbe;
- iz prve in druge alineje 17. člena izhaja, da ima družba v skupnem interesu vseh pogodbenikov pravico in obveznost hkrati z opredelitvijo posameznega projekta predlagati in definirati vključenost ali ne vključenost pogodbenikov v posamezni projekt ter ureditev relacij med vključenimi pogodbeniki z jasno razmejitvijo pristojnosti med pogodbeniki vključenimi v projekt;
- v 18. členu je navedeno, da so pogodbeniki sporazumni, da na področjih navedenih v 10. členu te pogodbe predhodno po potrebi tudi pisмено dogovorijo o načinu skupnega nastopa do posameznega projekta ali do posameznega naročnika ali skupin naročnikov ter se obvezujejo, da bodo vsak tak sklenjen dogovor v celoti upoštevale v vseh njegovih elementih. Iz drugega odstavka navedenega člena še izhaja, da načeloma velja, da se odločitve v zvezi z nastopom in vodenjem poslovnih aktivnosti na področjih iz 10. člena pogodbe sprejemajo s strani družbe, vendar v soglasju z vsemi ustanovitelji;
- v 20. členu je navedeno, da se vse aktivnosti na skupnih projektih koordinirajo prek družbe, vendar se v primeru navzkrižja interesov ali zaradi drugih posebnih razlogov predvsem do stalne klientele, lahko pogodbeniki dogovorijo za drugačen način nastopa ali izvedbe posla;
- iz 21. člena izhaja, da ne glede na obseg in obliko doseženega dogovora lahko zainteresirani pogodbeniki o doseženem soglasju po potrebi sklenejo tudi pismo

o nameri skupnega nastopa, predvsem s ciljem, da se s tako podpisanim pismom o nameri podrobneje določijo temeljni elementi skupnega dogovora o nadaljnjem delovanju in prispevkih pogodbenikov, ali da se omogoči bolj učinkovita predstavitev skupnega nastopa naročniku, vse v dobri veri ter v korist vseh strank dogovora;

- v 25. členu so pogodbeniki dogovorili, da bodo izvedbo storitev na skupnih projektih skušali prioriteto zagotoviti v okviru svojih zmožnosti in kapacitet, le v primeru, če med pogodbeniki ne bi bilo izkazanega interesa za izvedbo posameznih storitev, se lahko v izvedbo pritegne tretje osebe kot soizvajalce ali podizvajalce;
- v 28. členu so pogodbeniki določili, da si bodo med pridobivanjem in izvajanjem posameznih projektov družbe sporočali in posredovali določene informacije;
- iz 30. člena izhaja, da se v interesu medsebojnega sodelovanja vršijo redne ali korespondenčne mesečne koordinacije direktorjev, na katerih pogodbeniki analizirajo potek in izkušnje. Na koordinacijah je prisoten tudi predsednik nadzornega sveta.
- v 31. členu so nadalje opredeljene koordinacije pogodbenikov, ki so opredeljene že v prejšnjem členu.

Predlagani korektivni ukrepi

87. Priglasitelji koncentracije ustanovitve skupnega podjetja GH Holding d.d. so v okviru postopka presoje skladnosti priglašene koncentracije s pravili konkurence, zaradi zagotavljanja njihove medsebojne neodvisnosti, in zaradi odprave vsakršnega morebitnega suma glede skladnosti priglašene koncentracije s pravili konkurence, Uradu dne 9.5.2011 ponudili korektivne ukrepe, s katerimi naj bi se zagotovila skladnost koncentracije s pravili konkurence.

88. V ta namen so priglasitelji Uradu kot korektivni ukrep predlagali sklenitev aneksa k Pogodbi o poslovnem sodelovanju, s katerim bodo pogodbene stranke pogodbo spremenile in dopolnile v delih, ki bi lahko vzbujali sum glede nastanka morebitnih omejevalnih ravnanj med pogodbenimi strankami.

89. Z uveljavitvijo omenjenega aneksa priglasitelji navajajo, da se bodo odpravile vse pogodbene določbe, ki jih je Urad izpostavil v svoji zahtevi za posredovanje podatkov z dne 07.03.2011 in po katerih bi lahko zaradi dejstva, da so matične družbe skupnega podjetja dejavne na istih upoštevni trgih kot skupno podjetje, potencialno lahko prihajalo do koordinacijskih učinkov in s tem do omejevanja oziroma izključitve konkurence na upoštevni trgih. Iz tega razloga priglasitelji predlagajo, da se črtajo pogodbene določbe o obveznosti upoštevanja skupnih interesov ostalih pogodbenih strank, o usklajevanju skupnih nastopov, o obveznem posvetovanju z direktorjem skupnega podjetja in medsebojnim posvetovanju pred sprejemom pomembnih odločitev s področja pogodbenih aktivnosti ter o dogovarjanju in koordinaciji glede skupnih nastopov. Priglasitelji dalje navajajo, da bodo v pogodbo dodali izrecne določbe o prepovedi medsebojnega izmenjevanja podatkov o aktivnosti matičnih podjetij, ki niso izključno vezani na pridobivanje in izvajanje posameznih projektov skupnega podjetja.

90. Priglasitelji predlagajo, da se v aneks k pogodbi z dne 31.5.2007, sklenjene med podjetji Konstruktor VGR d.o.o., Kraški zidar d.d., SGP Pomgrad d.d. in GH Holding d.d., zapiše (cit):

1. Stranke ugotavljajo, da so 31.5.2007 sklenile Pogodbo o poslovnem sodelovanju (v nadaljevanju: »Pogodba«), ki jo želijo s tem aneksom spremeniti kot navedeno v nadaljevanju.

2. Določba 2. člena Pogodbe se spremeni tako, da se v njej črta beseda »načeloma« in besedilo »vendar se obvezuje upoštevati hkrati poleg lastnih poslovnih interesov in ciljev skladno z določili te pogodbe tudi skupne interese ostalih ustanoviteljev družbe in interese in cilje družbe, vse z namenom doseganja kar najboljšega posamičnega in skupnega poslovnega rezultata«.
3. Določba 8. člena Pogodbe se spremeni tako, da se v njej črta alineja »usklajevanje skupnih nastopov«.
4. Črta se določba 13. člena Pogodbe.
5. Črta se določba 16. Člena Pogodbe.
6. Določba 17. člena Pogodbe se spremeni tako, da se črtata alineja »vključenost ali nevključenost pogodbenikov v posamezni projekt« ter »ureditev relacij med vključenimi pogodbeniki z jasno razmejitvijo pristojnosti med pogodbenimi vključenimi v projekt«.
7. Črta se določba 1. odstavka 18. člena Pogodbe.
8. Črta se določba 20. člena Pogodbe.
9. Črta se določba 21. člena Pogodbe.
10. Črta se določba 23. člena Pogodbe.
11. Črta se določba 25. člena Pogodbe.
12. V 28. členu Pogodbe se doda nov drugi odstavek, ki se glasi: »Pogodbeniki se zavezujejo, da bodo medsebojno izmenjevali zgolj informacije, ki so izključno vezane na pridobivanje in izvajanje posameznih projektov družbe.«
13. V 30. členu Pogodbe se doda nov tretji odstavek, ki se glasi: »Pogodbeniki se zavezujejo, da bodo medsebojno izmenjevali zgolj informacije, ki so izključno vezane na pridobivanje in izvajanje posameznih projektov družbe.«

Presoja predlaganih korektivnih ukrepov s strani Urada

91. V skladu z 51. členom ZPOmK-1 lahko priglasitelji predlagajo korektivne ukrepe, s katerimi se odpravijo potencialno negativni učinki koncentracije. Urad sprejme tiste korektivne ukrepe, za katere presodi, da lahko glede na naravo, obseg in verjetnost uspešne in pravočasne izvedbe odpravijo sum o skladnosti koncentracije s pravili konkurence.
92. Kot izhaja iz točk 85 in 86 obrazložitve te odločbe bi ustanovitev skupnega podjetja GH Holding d.d. lahko vzbujala dvom o skladnosti le-te s pravili konkurence.
93. Urad je najprej preveril ustreznost ponujenih korektivnih ukrepov priglasiteljev z vidika odprave suma o medsebojni neodvisnosti podjetij udeleženih v koncentraciji. Priglasitelji predlagajo, da se s pogodbo izrecno prepove medsebojna izmenjava podatkov o aktivnosti matičnih podjetij, ki niso izključno vezani na pridobivanje in izvajanje posameznih projektov skupnega podjetja, nadalje tudi konkretnije predlagajo, da se črtajo pogodbene določbe o obveznosti upoštevanja skupnih interesov ostalih pogodbenih strank, o usklajevanju skupnih nastopov, o obveznem posvetovanju z direktorjem skupnega podjetja in medsebojnim posvetovanju pred sprejemom pomembnih odločitev s področja pogodbenih aktivnosti ter o dogovarjanju in koordinaciji glede skupnih nastopov.
94. Urad je po preučitvi predlaganih korektivnih ukrepov ugotovil, da so ustrezni in jih je sprejel, kot je razvidno iz izreka te odločbe. Urad je tako priglasiteljem določil naslednje pogoje in obveznosti, ki naj zagotovijo skladnost obravnavane koncentracije s pravili konkurence:

Pogodba o poslovnem sodelovanju, ki je bila sklenjena dne 31.5.2007 med podjetji Konstruktor VGR d.o.o., Kraški zidar d.d., SGP Pomgrad d.d. in podjetjem GH Holding d.d. (v nadaljevanju: Pogodba o poslovnem sodelovanju) se spremeni na način, da ne veljajo naslednje določbe oziroma členi:

- predzadnja alineja 8. člena;
- 13. člen;

- 16. člen;
- prva in druga alineja 17. člena;
- 18. člen;
- 20. člen;
- 21. člen;
- 23. člen;
- 25. člena;
- prva alineja 28. člena;
- 30. člen;
- 31. člen.

V Pogodbi o poslovnem sodelovanju se v 2. členu črta beseda »načeloma« in besedilo »vendar se obvezuje upoštevati hkrati poleg lastnih poslovnih interesov in ciljev skladno z določili te pogodbe tudi skupne interese ostalih ustanoviteljev družbe in interese in cilje družbe, vse z namenom doseganja kar najboljšega posamičnega in skupnega poslovnega rezultata«.

V Pogodbi o poslovnem sodelovanju se v 28. členu doda nov drugi odstavek, ki se glasi: »Pogodbeniki se zavezujejo, da bodo medsebojno izmenjevali zgolj informacije, ki so izključno vezane na pridobivanje in izvajanje posameznih projektov družbe.«

V Pogodbi o poslovnem sodelovanju se doda določba o prepovedi medsebojne izmenjave podatkov o aktivnosti podjetij Konstruktor VGR d.o.o., Kraški zidar d.d., SGP Pomgrad d.d., ki niso izključno vezani na pridobivanje in izvajanje posameznih projektov skupnega podjetja.

95. Vsi naloženi pogoji in obveznosti iz izreka te odločbe imajo za namen preprečiti možnost usklajevanja konkurenčnega vedenja podjetij, ki bi morala ostati medsebojno neodvisna, s čimer se prepreči možnost izključitve oziroma zmanjšanja učinkovite konkurence na upoštevanih trgih, kjer udeležena podjetja delujejo. V nasprotnem primeru bi lahko Urad z odobritvijo koncentracije brez dodatnih pogojev in obveznosti hkrati odobril tudi morebitni omejevalni sporazum in na trg poslal napačen signal oziroma ustvaril napačna legitimna pričakovanja.
96. Podjetja Konstruktor VGR d.o.o., Kraški zidar d.d., SGP Pomgrad d.d. so dolžna po preteku posameznih rokov, ki so določeni v izreku, sama obvestiti Urad o izpolnitvi pogojev in za to predložiti ustrezen dokaz.
97. Na ta način je koncentracija ustanovitve skupnega podjetja GH Holding d.d. v primeru izpolnitve dodatnih pogojev in obveznosti s strani podjetij Konstruktor VGR d.o.o., Kraški zidar d.d. in SGP Pomgrad d.d. skladna s pravili konkurence.
98. Urad nadalje pojasnjuje, da izpolnitev pogojev oziroma obveznosti določenih s to odločbo ne pomeni odobritve morebitnih drugih določb v Pogodbi o poslovnem sodelovanju, ki bi utegnile biti v nasprotju s pravili konkurence.

Razveljavitev odločbe in nadaljevanje postopka

99. V skladu s prvim odstavkom 52. člena ZPOmK-1 lahko Urad razveljavi odločbo in z isto odločbo odloči o skladnosti koncentracije s pravili konkurence, če temelji odločba na nepopolnih, nepravilnih ali zavajajočih podatkih, ki jih je posredovalo eno izmed v koncentraciji udeleženih podjetij ali če katero izmed v koncentraciji udeleženo podjetje ravna v nasprotju z obveznostmi, ki so mu bile naložene s to odločbo.

ZAKLJUČEK

100. Urad ugotavlja, da je priglašena koncentracija ustanovitve skupnega podjetja GH Holding d.d. s strani podjetij Konstruktor VGR d.o.o., Kraški zidar d.d. in SGP Pomgrad d.d., v kolikor so izpolnjeni dodatni pogoji in obveznosti, navedeni v izreku te odločbe, skladna s pravili konkurence.
101. Urad ugotavlja, da priglašena koncentracija pridobitve 49 % lastniškega deleža podjetja MM TEH d.o.o. v podjetju GH Holding d.d. ne predstavlja koncentracije, ki bi bila podrejena določbam ZPOMK-1, zato je Urad odločil, kot izhaja iz izreka odločbe.

POUK O PRAVNEM SREDSTVU:

Zoper to odločbo je dovoljeno vložiti tožbo pri Vrhovnem sodišču Republike Slovenije, Tavčarjeva 9, 1000 Ljubljana, v roku tridesetih dni od dneva vročitve odločbe. Tožba se v dveh izvodih vloži pri sodišču, ali pa se pošlje po pošti. Šteje se, da je bila tožba vložena pri sodišču tisti dan, ko je bila priporočeno oddana na pošto.



Damjan Matičič
DIREKTOR

Vročiti:

- Konstruktor VGR gradbeništvo, proizvodnja, trgovina in storitve d.o.o., Jadranska cesta 25A, 2000 Maribor, Kraški zidar d.d., podjetje za gradbeništvo, inženiring in proizvodnjo, Kolodvorska ulica 1, 6210 Sežana, SGP Pomgrad Murska Sobota d.d., Bakovska ulica 31, 9000 Murska Sobota, MM TEH, družba za poslovno svetovanje, d.o.o., Bleiweisova ulica 30, 1000 Ljubljana – osebno po ZUP (**po pooblaščenцу**: Odvetniška družba Rojs, Peljhan, Prelesnik & partnerji o.p., d.o.o., Tivolska cesta 48, 1000 Ljubljana).

Vložiti:

- Zbirka dokumentarnega gradiva.

