



Datum: 24. 8. 2005
Št.: 306-74/2005-2

Urad Republike Slovenije za varstvo konkurence, Kotnikova 28, Ljubljana, je na podlagi četrte alineje 1. odstavka in 4. odstavka 6. člena Uredbe o organih v sestavi ministrstev (Uradni list RS, št. 58/2003, 45/2004 in 138/2004), sprejete na podlagi 21. člena Zakona o državni upravi (Uradni list RS, št. 52/2002, 110/2002, 56/2003, 83/2003, 45/2004, 61/2004 in 123/2004), na podlagi tretjega odstavka 38. člena Zakona o preprečevanju omejevanja konkurence (Uradni list RS, št. 56/1999 in 37/2004; v nadaljevanju: ZPOMK) ter ob smiselni uporabi določb Zakona o splošnem upravnem postopku (Uradni list RS, št. 80/1999, 70/2000, 52/2002 in 73/2004; v nadaljevanju: ZUP) v zadevi ustanovitve družbe ZEOS, ravnanje z električno in elektronsko opremo, d.o.o, Brnčičeva 39, 1000 Ljubljana, ki jo zastopa Emil Šehič direktor družbe, sprejel naslednjo

ODLOČBO

Priglašena ustanovitev družbe ZEOS, ravnanje z električno in elektronsko opremo, d.o.o, Brnčičeva 39, 1000 Ljubljana, **ni podrejena določbam ZPOMK.**

Izvleček odločbe se objavi v Uradnem listu RS.

Obrazložitev:

I. PRIGLASITEV IN STRANKI POSTOPKA

1. Urad Republike Slovenije za varstvo konkurence (v nadaljevanju Urad) je dne 28. 7. 2005 prejel priglasitev koncentracije družb Avtotehna zastopanje, trgovina, izvoz-uvoz, servis in proizvodnja d.d., Slovenska cesta 54, 1000 Ljubljana (v nadaljevanju: Avtotehna d.d.), BSH HIŠNI APARATI, d.o.o, Savinjska cesta 30, 3331 Nazarje (v nadaljevanju: BSH d.o.o.), Gorenje gospodinjski aparati, d.d., Partizanska 12, 3503 Velenje (v nadaljevanju: Gorenje d.d.), Energygor, ravnanje z odpadki, trgovina in posredništvo, d.o.o., Partizanska 12, 3503 Velenje (Energygor d.o.o), Loške tovarne hladilnikov Škofja Loka d.d., Kidričeva cesta 66, 4220 Škofja Loka (v nadaljevanju: LTH d.d.), Merkur, Trgovina in storitve d.d., Cesta na Okroglo 7, 4220 Naklo (v nadaljevanju: Merkur d.d.), Mikropis Holding, d.o.o., Aškerčeva 4a, 3310 Žalec (v nadaljevanju: Mikropis Holding d.o.o.), ter Poslovni sistem Mercator d.d., Dunajska 107, 1000 Ljubljana (v nadaljevanju: Mercator d.d.) pri kateri gre za ustanovitev skupnega podjetja ZEOS, ravnanje z električno in elektronsko opremo, d.o.o, Brnčičeva 39, 1000 Ljubljana (v nadaljevanju: ZEOS d.o.o.). Navedene družbe so Uradu posredovale družbeno pogodbo o ustanovitvi družbe, ki so jo sklenile 20. 7. 2005. Na podlagi te pogodbe bodo imele

ustanoviteljice v družbi ZEOS d.o.o. različne poslovne deleže pri čemer bo poslovni delež Gorenja d.d. 51 %, poslovni deleži ostalih družb ustanoviteljic pa 7 %.

2. Pri pregledu prejete dokumentacije je Urad ugotovil, da je priglasitev popolna v smislu Uredbe o vsebini in zahtevanih elementih obrazca za priglasitev koncentracije podjetij (Uradni list RS, št. 4/2000).
3. Priglasitelj je v skladu z Zakonom o upravnih taksah (Uradni list RS, št. 18/2004; ZUT) plačal takso po tarifni številki 65 v vrednosti 12.000 točk.
4. Družba Avtotehna d.d. se ukvarja z dejavnostjo ustanavljanja, financiranja in upravljanja odvisnih družb. Dejavnost skupine odvisnih družb, v okviru Avtotehna d.d., je proizvodnja, uvoz, pridobiteljstvo in servisiranje opreme za informacijsko tehnologijo.
Družba BSH HIŠNI APARATI je hčerinska družba koncerna BSH Bosh und Siemens Hausgeräte GmbH. Njena glavna dejavnost je proizvodnja, uvoz-izvoz, distribucija in servisiranje malih gospodinjskih aparatov ter pridobiteljstvo, uvoz in distribucija velikih gospodinjskih aparatov.
Glavna dejavnost družbe Gorenje d.d. je proizvodnja, pridobiteljstvo, uvoz-izvoz, distribucija ter servisiranje gospodinjskih aparatov, pohištva, keramike, grelnikov vode, klimatskih naprav in drugih izdelkov za dom.
Glavna dejavnost Energygor d.o.o. je ravnanje z odpadki v smislu posredništva.
Družba LTH Škofja Loka je proizvajalec profesionalne hladilne tehnike. Proizvodni program, glede na tržne potrebe, pokriva komercialni program in zamrzovalne skrinje, hladilstvo velikih kuhinj, lokalov in pekarn, trgovinski in agroživilski program, hladilne komponente in inženiring.
Merkur d.d. je trgovska družba, ki trguje z opremo in pripomočki za dom, zelene površine in vrtove.
Glavna dejavnost odvisnih družb v okviru Mikropis Holdinga d.d. je proizvodnja, uvoz, pridobiteljstvo in servisiranje opreme za informacijsko tehnologijo.
Najpomembnejša in najboljše dejavnost skupine Mercator je trgovina na debelo in drobno z izdelki široke potrošnje. Pomemben program v tehnični verigi so tehnični aparati in zabavna elektronika.
5. ZEOS d.o.o. je družba za ravnanje z odpadno električno in elektronsko opremo z namenom, da v imenu in za račun ustanoviteljev in ostalih pristopnikov preko vzpostavljenega sistema ravnanja z odpadno električno in elektronsko opremo zagotavlja izpolnjevanje obveznosti v skladu z evropsko zakonodajo in na podlagi te, sprejeto slovensko zakonodajo¹. ZEOS d.o.o. bo izvajal obveznosti ravnanja z odpadno električno in elektronsko opremo za celotno količino odpadne električne in elektronske opreme, ki jo zavezancu določi pristojno ministrstvo. ZEOS d.o.o. bo na podlagi družbene pogodbe in pogodb s pristopniki pooblaščen, da za zavezančev delež odpadne električne in elektronske opreme sklene pogodbo z ustreznimi izvajalci.

¹ Direktiva 2002/96/ES o odpadni in električni elektronski opremi (OEEEO), ki državam članicam nalaga sprejetje ustrezne zakonodaje za implementacijo ureditve na predmetnem področju. V slovensko zakonodajo so bili na podlagi zgoraj navedenega sprejeti naslednji akti:

- Pravilnik o ravnanju z odpadno električno in elektronsko opremo (UL RS št. 118/04, 56/05)
- Uredba o načinu, predmetu in pogojih izvajanja javne gospodarske službe ravnanja z odpadno električno in elektronsko opremo (UL RS št. 118/04)
- Uredba o okoljski dajatvi zaradi starih bremen odpadne električne in elektronske opreme iz gospodinjstev (UL RS št. 114/04)

II. PODREJENOST ZPOmK

A. Koncentracija

6. Podrejenost koncentracije določbam ZPOmK in s tem obveznost priglasitve Uradu nastane, ko sta kumulativno izpolnjena oba pogoja – pravni pogoj iz 2. odstavka 11. člena ZPOmK in ekonomski pogoj iz 1. odstavka 12. člena ZPOmK. ZPOmK v 2. odstavku 11. člena določa, da gre za koncentracijo podjetij v primeru združitve dveh ali več predhodno neodvisnih podjetij, ali ko eno ali več podjetij bodisi z nakupom vrednostnih papirjev ali premoženja, s pogodbo ali na kakršenkoli drugačen način pridobi neposreden ali posreden nadzor drugega podjetja ali delov enega ali več podjetij, ali ko dve ali več podjetij ustvari skupno podjetje, ki naj bi bilo samostojen gospodarski subjekt z daljšim trajanjem. Pogoj za nastanek koncentracije je sprememba nadzora nad podjetjem, ki ga v smislu določb ZPOmK predstavljajo pravice, pogodbe ali druga sredstva, ki ločeno ali skupno in ob upoštevanju ustreznih dejstev ali predpisov omogočajo izvajanje odločilnega vpliva na drugo podjetje.
7. Ekonomski pogoj, ki določa, kdaj morajo udeleženci koncentracije transakcijo priglasiti Uradu, je izražen v 1. odstavku 12. člena ZPOmK. To je potrebno, če je skupni letni promet v transakciji udeleženih podjetij ali z njimi kako drugače povezanih podjetij v posameznem od zadnjih dveh let na slovenskem trgu pred obdavčitvijo presegel 8 milijard tolarjev ali če so v transakciji udeležena podjetja ali z njimi kako drugače povezana podjetja skupaj ustvarila za več kot 40 odstotkov prodaj, nakupov ali drugih transakcij na znatnem delu slovenskega trga s proizvodi ali storitvami, ki so predmet transakcije, ali z njihovimi substituti.
8. Koncentracija je nastala na podlagi družbene pogodbe o ustanovitvi družbe ZEOS d.o.o., ki so jo dne 20. 7. 2005 podpisali Avtotehna d.d., BSH d.o.o., Energygor d.o.o., Gorenje d.d., LTH d.d., Merkur d.d., Mikropis Holding d.o.o. in Mercator d.d. Na podlagi omenjene pogodbe o ustanovitvi družbe ZEOS d.o.o., bo vsaka družba ustanoviteljica udeležena v družbi ZEOS d.o.o. s 7 % poslovnim deležem, razen družbe Gorenje d.d., ki bo v družbi ZEOS udeležena s 51 % poslovnim deležem. Glede na dejstvo, da je družba Energygor d.o.o. v 100 % lasti družbe Gorenje d.d. je dejansko družba Gorenje d.d. v družbi ZEOS d.o.o. udeležena s 58 % poslovnim deležem. Slednje pomeni, da v družbi ZEOS d.o.o. tako ne bo **skupnega nadzora** vseh družb udeleženk, ki bi pomenila koncentracijo podjetij v smislu določil ZPOmK.
9. Za koncentracijo v smislu 2. odstavka 11. člena ZPOmK namreč, med drugim, gre, ko dve ali več podjetij ustvarita skupno podjetje, ki naj bi bilo samostojen gospodarski subjekt z daljšim trajanjem. Takšno skupno podjetje naj bi torej opravljalo vse funkcije avtonomne gospodarske družbe in naj bi bilo skupno nadzorovano s strani dveh ali več podjetij. Za skupen nadzor v primeru ustanovitve skupnega polno delujočega podjetja gre, kadar morajo vse družbe ustanoviteljice doseči sporazum glede vseh bistvenih odločitev, ki se nanašajo na delovanje podjetja, ki ga nadzorujejo, oziroma drugače, kadar imajo te družbe možnost izvajati odločilen vpliv v novoustanovljenem podjetju. Možnost izvajanja odločilnega vpliva normalno pomeni možnost onemogočiti tiste odločitve, ki predstavljajo strateško pomembne odločitve podjetja oz., da tisti, ki naj bi nadzorovali, razpolagajo z vzvodi, z uresničevanjem katerih lahko odločilno vplivajo na drugo podjetje in ga s tem nadzirajo v smislu usmerjanja pri opravljanju njegovih podjetniških funkcij.

10. Merila za presojo, ali je odločilen vpliv v smislu skupnega nadzora podan so naslednja.

(a) enakost glede pravice glasovanja in pri določitvi organov odločanja

11. Najpogostejša in najobičajnejša oblika skupnega nadzora obstaja, kadar dve podjetji ustvarita novo skupno podjetje, v katerem imata vsaka po 50 % kapitalski ali lastniški delež oziroma kadar ima več podjetij v novoustanovljenem podjetju enake deleže. Takšen dogovor je lahko urejen na podlagi formalne pogodbe ali pa lahko pride do takšnega nadzora *de facto*, npr. s tem, da vsako izmed dveh ali več gospodujočih podjetij določi enako število članov v organih odločanja tega podjetja, kar izhaja iz enakosti v številu glasovalnih pravic.

(b) pravica do veta

12. Do skupnega nadzora lahko pride tudi v primeru kadar nimajo vsa gospodujoča podjetja enakega števila glasovalnih pravic ali enakega števila članov v organih odločanja v odvisnem oziroma novo nastalem podjetju vendar ima manjšinski delničar ali lastnik pravico izvajati veto nad bistvenimi gospodarsko strateškimi odločitvami podjetja, izven pravic, ki mu normalno pripadajo kot manjšinskemu delničarju oziroma lastniku, za zaščito svoje naložbe. Takšne veto pravice se navadno nanašajo na določanje članov uprave in nadzornega sveta, poslovnega načrta, investicij, spremembo statuta ali povečanje oziroma zmanjšanje kapitala. Takšna možnost izvajanja veta mora biti določena v pogodbi oziroma statutu skupnega odvisnega podjetja.

(c) skupno izvajanje skupnega nadzora

13. V primeru odsotnosti katerih izmed zgornjih dveh situacij lahko pride do skupnega nadzora tudi v primeru, ko več manjšinskih delničarjev ali lastnikov skupaj zagotavlja način s katerim nadzorujejo odvisno oziroma novo nastalo družbo. To pomeni, da več manjšinskih delničarjev na stalni osnovi, s pogodbo ali *de facto*, obvladuje večino glasovalnih pravic in, da pri izvajanju teh glasovalnih pravic nastopajo skupaj.

14. V zadevnem primeru so družbe Avtotehna d.d., BSH d.o.o., Gorenje d.d., LTH d.d., Merkur d.d., Mikropis Holding d.o.o., Energygor d.o.o. in Mercator skupaj ustanovile družbo ZEOS d.o.o. Od tega je kapitalaska udeležba vseh naštetih podjetij 7 %, razen družbe Gorenje d.d., ki je v družbi skupaj s hčerinsko družbo Energygor d.o.o. udeležena s 58 % kapitalskim deležem. Kot izhaja iz družbene pogodbe pridobi na podlagi osnovnega vložka in sorazmerno z njegovo vrednostjo v osnovnem kapitalu vsak družbenik svoj poslovni delež. Poslovni deleži družbenikov so navadni in dajejo družbenikom navadna upravičenja, ki so tipična za takšno kapitalsko udeležbo, kot npr. pravico do udeležbe pri opravljanju družbe v sorazmerju z višino poslovnega deleža, pravico do udeležbe na dobičku v sorazmerju z višino poslovnega deleža ali pravico do ustreznega dela premoženja po poplačilu upnikov v primeru stečaja ali likvidacije. Iz družbene pogodbe torej ne izhaja, da bi imel kateri od solastnikov možnost uveljavljati veto na katero izmed odločitev pri vodenju skupnega podjetja niti, da bi skupina več manjših lastnikov skupaj imela možnost

večinskega odločanja. Očitno je tudi, da ne gre za skupni nadzor v smislu točke a., kjer bi dve ali več podjetij obvladovalo novo nastalo družbo z enakimi deleži.

15. Pri ustanovitvi družba ZEOS d.o.o. gre v bistvu za ustanovitev nove družbe s strani podjetja Gorenje d.d., ki bo imel skupaj s svojo hčerinsko družbo Energygor d.o.o. v družbi 58 % poslovni delež. Ker bo imelo to podjetje v podjetju ZEOS d.o.o. možnost večinskega odločanja glede vseh vzvodov usmerjanja pri opravljanju njegovih podjetniških funkcij, ne moremo govoriti o ustanovitvi novega skupnega podjetja v smislu tretje alineje 2. odstavka 11. člena ZPOmK, saj za izpolnitev tega pogoja manjka bistven element skupnega nadzora v smislu meril opredeljenih zgoraj v točki od 11 do 13.

III. ZAKLJUČEK

16. Zaradi vsega navedenega ne gre za koncentracijo v smislu 2. odstavka 11. člena ZPOmK in priglašena koncentracija ni podrejena določilom ZPOmK.

PRAVNI POUK:

Zoper to odločbo je mogoče vložiti tožbo v upravnem sporu pri Upravnem sodišču, oddelek v Ljubljani, Tržaška cesta 68A, v roku trideset (30) dni od dneva vročitve odločbe. Tožba se v dveh izvodih vloži pri sodišču, ali pa se pošlje po pošti. Tožba se lahko da tudi na zapisnik pri pristojnem sodišču. Šteje se, da je bila tožba vložena pri sodišču tisti dan, ko je bila priporočeno oddana na pošto ali ko je bila dana na zapisnik.

Pripravila:
Simona Hostej

Andrej Plahutnik
DIREKTOR

Vročiti:

- Arhiv, tu
- Gorenje GTI d.o.o., GSI Ljubljana, Brnčičeva ul 39, 1000 Ljubljana; po pooblastilu Emil Šehič, ZEOS d.o.o., Brnčičeva ul. 39, 1000 Ljubljana