



Številka: 3061-41/2022-7

Datum: 19. 12. 2022

Javna agencija Republike Slovenije za varstvo konkurence, Dunajska cesta 58, 1000 Ljubljana, izdaja v senatu, ki ga sestavljajo Andrej Matvoz kot predsednik senata ter ob sodelovanju Francija Pušenjaka, mag. Mirjane Rozman in Istoka Prodana kot članov senata, na podlagi 12. in 12.o člena Zakona o preprečevanju omejevanja konkurence¹ (v nadaljevanju: ZPOmK-1), v zadevi presoje transakcije prenosa dela dejavnosti podjetja Krašcommerce, podjetje za trgovino, d.o.o., Ljubljana, Cesta na Brdo 85, 1000 Ljubljana, matična številka 5539234000 (v nadaljevanju: Krašcommerce), ki ga zastopa direktor Goran Belič, na podjetje MERIT HP, trgovsko podjetje d.o.o., Beograjska ulica 4, 1000 Ljubljana, matična številka 6975224000 (v nadaljevanju: MERIT HP), ki ga zastopa direktor Matjaž Marinšek, in ki ga po pooblastilu zastopa Odvetniška družba Lukman, o.p., d.o.o., Ameriška ulica 2, 1000 Ljubljana, na zahtevo, na nejavni seji dne 19. 12. 2022 naslednjo

ODLOČBO

1. Priglašena transakcija prenosa dela dejavnosti podjetja Krašcommerce, podjetje za trgovino, d.o.o., Ljubljana, Cesta na Brdo 85, 1000 Ljubljana, na podjetje MERIT HP, trgovsko podjetje d.o.o., Beograjska ulica 4, 1000 Ljubljana, ni podrejena določbam ZPOmK-1.
2. Med postopkom niso nastali posebni stroški.

Obrazložitev

I. PRIGLASITEV IN UDELEŽENCI POSTOPKA

1. Podjetje MERIT HP je dne 27. 10. 2022 na Agencijo naslovilo priglasitev koncentracije zaradi prevzema dela dejavnosti podjetja Krašcommerce.²
2. Predmet transakcije je prenos dejavnosti distribucije Kraševega asortimana na tržišču Republike Slovenije in prenos dejavnosti maloprodaje Kraševih izdelkov v Sloveniji, ki se vrši iz maloprodajne enote v Ljubljani. Prenos navedenega dela dejavnosti podjetja Krašcommerce na podjetje MERIT HP se bo izvedel na podlagi "Ugovora o prijenosu djelatnosti distribucije i prodaje"³ z dne 26. 10. 2022 (v nadaljevanju: Pogodba o prenosu dejavnosti), sklenjena med podjetji Krašcommerce, MERIT HP in Kraš prehrabena industrija d.d., Ravnice 48, 10000 Zagreb (v nadaljevanju: Kraš). Dodatno je MERIT HP sklenil s podjetjema Kraš in Mira d.o.o., Ulica kralja Aleksandra 3, Prijedor, BiH⁴ (v nadaljevanju: Mira) še "Ugovor o kupoprodaji i

¹ Uradni list RS, št. 36/08, 40/09, 26/11, 87/11, 57/12, 39/13 odl. US: U-I-40/12-31, 63/13-ZS-K, 33/14, 76/15 in 23/17.

² Dokument št. 3061-41/2022-1.

³ Priloga 3 dokumenta 3061-41/2022-1.

⁴ Podjetje Mira je del Skupine Kraš.

distribuciji z dne 27. 9. 2022⁵ in "Ugovor o kupoprodaji i distribuciji" z dne 28. 9. 2022 (v nadaljevanju: Pogodbi o distribuciji), za distribucijo njihovih izdelkov v Sloveniji, ki sta sestavni del Pogodbe o prenosu dejavnosti.

3. Pogodba o prenosu dejavnosti je bila sklenjena 26. 10. 2022. Priglasitelj je predložil Agenciji Obrazec za priglasitev koncentracije zaradi prevzema dela dejavnosti podjetja Krašcommerce dne 27. 10. 2022. Ker le-ta ni vseboval vseh elementov, ki jih natančneje določa na podlagi šestega odstavka 43. člena ZPOmK-1 sprejeta Uredba o vsebini obrazca za priglasitev koncentracije podjetij⁶, ga je priglasitelj 29. 11. 2022 ustrezno dopolnil, s čimer je priglasitev postala popolna.
4. Skladno z določili Zakona o upravnih taksah⁷ je bila 27. 10. 2022 plačana upravna taksa po tarifni številki 48 v znesku 2.000,00 EUR.⁸
5. Glavna dejavnost podjetja MERIT HP je uvoz in distribucija blaga široke potrošnje ("*Fast-Moving Consumer Goods*"; v nadaljevanju: FMCG) in neživilskega blaga na slovenskem trgu. Podjetje zastopa mednarodno uveljavljene blagovne znamke visoke kakovosti (npr. Segafredo, Tabasco, Emco, Lays, Aptamil, Scotti, Godiva, Jaffa, Baci idr.)⁹, s katerimi ustvari večino prodaje v trgovini izdelkov za vsakdanjo rabo na debelo. Manjši del prodaje realizira tudi preko spletne prodaje in maloprodajne enote v Ljubljani, kjer se nahaja "*show room*" pijač, vendar realizacija iz trgovine na drobno predstavlja zanemarljiv del celotne realizacije podjetja MERIT HP.¹⁰ Podjetje MERIT HP ima kontrolni delež v podjetju Venera Kozmetika d.o.o. (77,1127 %¹¹). Podjetje Bemit, družba za trgovanje d.o.o., ki je v lasti Marjana Bevka, ima 51 % poslovni delež podjetja MERIT HP. Odvisne družbe podjetja Bemit, družba za trgovanje, d.o.o. so: Merit International, trgovsko podjetje d.o.o., Bekra Nepremičnine d.o.o., TOKO proizvodnja in prodaja usnjene galanterije, d.o.o. in Aleja faktor d.o.o.
6. Dejavnost podjetja Krašcommerce, ki se prenaša na podjetje MERIT HP, zadeva trgovino na debelo in drobno izdelkov Kraš v Republiki Sloveniji, in sicer čokolade, bonbonov, keksov in vafeljev, katere proizvaja matična hrvaška družba Kraš in podjetja v njeni skupini. Pretežni del prihodkov podjetja Krašcommerce izvira iz trgovine na debelo, medtem ko približno 1,5 % celotnih prihodkov podjetje ustvari z (edino) maloprodajno trgovino v Sloveniji na Slovenski cesti v Ljubljani. Po izvedenem prenosu dela dejavnosti se bo podjetje Krašcommerce ukvarjalo s kontrolingom distribucije v Sloveniji, kar pomeni, da bo za svojo matično družbo Kraš, ki ima 100 % kontrolni delež podjetja Krašcommerce, kontroliralo posamezne aktivnosti distributerja MERIT HP na slovenskem trgu.
7. Priglasitelj je podal gospodarsko utemeljitev koncentracije in pri tem navedel, da namerava s prevzemom distribucije programa Kraš povečati obseg poslovanja in okrepiti svoj položaj v segmentu živil in v dejavnosti distribucije FMCG na splošno. S širitvijo poslovanja bo povečal obseg prodaje do vseh glavnih kupcev v državi in na ta način postal stabilnejše podjetje. Na dolgi rok omenjena transakcija pomeni tudi zniževanje stroškov na prodano enoto, kar bo povečalo konkurenčnost in uspešnost podjetja. S širitvijo portfelja v segmentu živil bo priglasitelj bolj učinkovito podpiral tudi druge programe, ki jih že zastopa na slovenskem trgu in lažje odgovoril zahtevam kupcev in končnih potrošnikov.

⁵ Priloga 4 dokumenta 3061-41/2022-1.

⁶ Uradni list RS, št. 36/09 in 3/14.

⁷ Uradni list RS, št. 106/10 - UPB, 14/15 - ZUUJFO, 84/15 - ZZelP-J, 32/16, 30/18 - ZKZaš in 189/20 - ZFRO.

⁸ Priloga 2 dokumenta št. 3061-41/2022-1.

⁹ Vir: <https://www.merit-hp.si/>; vpogled z dne 6. 12. 2022.

¹⁰ Vir: dokument št. 3061-41/2022-1.

¹¹ Vpogled v bazo E-Bonitete z dne 6. 12. 2022.

II. PODREJENOST ZPOMK-1

Koncentracija

8. V obravnavanem primeru naj bi koncentracija nastala dne 26. 10. 2022, ko je bila sklenjena Pogodba o prenosu dejavnosti, sestavni del katere sta še dve Pogodbi o distribuciji, ki ju je sklenilo podjetje MERIT HP s podjetjema Kraš in Mira za distribucijo njunih izdelkov v Sloveniji. Na podlagi navedenih pogodb se na podjetje MERIT HP prenaša del dejavnosti podjetja Krašcommerce, tj. dejavnost distribucije Kraševega asortimaja na tržišču Republike Slovenije, pogodbe s kupci, dejavnost maloprodaje v Sloveniji, ki se vrši iz maloprodajne enote v Ljubljani (skupaj s pogodbo o najemu za trgovino maloprodaje) in 18 zaposlenih, vezanih na izvajanje prenesene dejavnosti podjetja Krašcommerce. V skladu s Pogodbo o prenosu dejavnosti predmet prenosa niso: (i) pogodbe s kupci, za katere MERIT HP določi, da niso predmet prenosa, (ii) pravice intelektualne lastnine podjetja Krašcommerce, (iii) programska oprema podjetja Krašcommerce, (iv) pogodbe o leasingu ali najemne pogodbe (z izjemo najemne pogodbe za trgovino na Slovenski cesti v Ljubljani), (v) denarna sredstva in terjatve podjetja Krašcommerce, (vi) dodatki, rabati ali provizije, ki so nastale iz poslovanja podjetja Krašcommerce pred dnevom sklenitve te pogodbe, (vii) zaloge in osnovna sredstva podjetja Krašcommerce, (viii) obveznosti podjetja Krašcommerce, (ix) zavarovalne pogodbe podjetja Krašcommerce, (x) poslovne knjige, dokumenti, evidence podjetja Krašcommerce, (xi) zahtevki podjetja Krašcommerce na eventualno vračilo davka in (xii) katerokoli drugo sredstvo, pravica ali premoženje podjetja Krašcommerce, ki ni izrecno definirana v Pogodbi o prenosu dejavnosti.
9. ZPOMK-1 v prvem odstavku 10. člena določa, da gre za koncentracijo podjetij pri trajnejših spremembah kontrole nad podjetjem, pri čemer kontrolo nad podjetjem ali njegovim delom pomenijo pravice, pogodbe ali druga sredstva, ki ločeno ali skupaj in ob upoštevanju okoliščin ali predpisov omogočajo izvajanje odločilnega vpliva nad tem podjetjem ali delom podjetja (2. odstavek 10. člena ZPOMK-1).

a) Trajna sprememba kontrole

10. Agencija je pri presoji zadevne transakcije ugotavljala, ali je izpolnjen temeljni opredelilni element koncentracije v smislu ZPOMK-1 in sicer, ali transakcija predstavlja trajno spremembo kontrole nad prevzetim delom podjetja in s tem trajno spremembo strukture trga. Iz 15. člena obeh Pogodb o distribuciji, ki ju je sklenilo podjetje MERIT HP s podjetjema Kraš in Mira za distribucijo njunih izdelkov v Sloveniji, izhaja, da veljata do konca leta 2023, pri čemer se pogodbi avtomatično podaljšujeta za nedoločen čas, v kolikor nobena stranka ne odstopi od pogodbe najmanj 60 dni pred iztekom veljavnosti pogodbe. Dodatno imata pogodbeni stranki pravico odpovedati pogodbo brez navedbe razloga s 60-dnevnim odpovednim rokom. Prav tako lahko pogodbeni stranki odpovesta pogodbo brez odpovednega roka v primeru kršitve pogodbe nasprotne stranke (med drugim npr. tudi v primeru, če distributer ne doseže 80 % letnega plana prodaje). Kontrolo, ki podjetju omogoča izvrševanje odločilnega vpliva nad oblikovanjem in izvrševanjem strateško poslovnih odločitev prevzetega podjetja ali dela podjetja, je mogoče pridobiti tudi na pogodbeni podlagi, vendar mora biti za takšno pogodbo značilno zelo dolgo trajanje, običajno brez možnosti za predčasno prekinitve za stranko, ki zagotavlja pogodbene pravice.¹² Agencija ugotavlja, da distribucijski pogodbi nista trajne narave, lahko se sicer vsakoletno obnavljata, vendar pa omogočata podjetju Kraš in podjetju Mira, da lahko kadarkoli odstopita od pogodbe brez navedbe razloga. Takšne pogodbe ne povzročajo trajne spremembe kontrole v prevzetem podjetju ali delu podjetja, in (kot določa uvodna izjava 20 Uredbe Sveta (ES) št. 139/2004 z dne 20. 1. 2004 o nadzoru koncentracij podjetij¹³) spremembe v strukturi trga, zato v predmetni zadevi element trajnosti, kot nujni opredelilni element koncentracije, določen v prvem odstavku 10. člena ZPOMK-1, ni izpolnjen.

¹² Prečiščeno obvestilo Komisije o pravni pristojnosti v okviru Uredbe Sveta (ES) št. 139/2004 o nadzoru koncentracij podjetij, Uradni list EU št. C 95/1 z dne 16. 4. 2008 (v nadaljevanju: Obvestilo komisije), 18. odstavek.

¹³ UL L 024, z dne 29. 1. 2004 (v nadaljevanju: Uredba ES o združitvah).

b) Možnost izvajanja odločilnega vpliva

11. Nadalje je Agencija ugotavljala, ali bo priglasitelj na podlagi navedenih pogodb imel možnost izvajanja odločilnega vpliva (kontrole) nad prevzetim delom dejavnosti podjetja Krašcommerce, kar pomeni imeti možnost izvajanja odločilnega vpliva na sprejem odločitev, bistvenih za strateško gospodarsko ravnanje prevzete dejavnosti. Priglasitelj je v zvezi z navedenim navedel, da je pred zadevno transakcijo izvajalo distribucijo in maloprodajo izdelkov Kraš na slovenskem trgu samo podjetje Krašcommerce, po izvedeni transakciji pa bo dejavnost distribucije opravljalo podjetje MERIT HP, pri čemer ta ne bo ekskluzivna. Podjetje Kraš si namreč pridržuje pravico distribuirati izdelke na slovenskem trgu mimo podjetja MERIT HP, v kolikor ta s posameznim trgovcem ne bi uspel dogovoriti prodaje na njegovih policah oz. če distribucija ne bi potekala skladno z njegovimi pričakovanji.¹⁴ Kraš in Mira lahko na podlagi pogodbenih določil tudi zavrneta, deloma ali v celoti, katerokoli naročilo podjetja MERIT HP. Agencija ugotavlja, da sklenjeni distribucijski pogodbi vsebujeta številne določbe, ki kažejo na omejeno svobodo podjetja MERIT HP nad prevzeto dejavnostjo. Priglasitelj tako nima vpliva na cenovno politiko proizvodov Kraš, marketing, količino prodaje, količino optimalnih zalog, model dostave in podobno, kar po mnenju priglasitelja pomeni, da nima vpliva tudi na strateške odločitve prevzete dejavnosti. Dodatno mora MERIT HP redno obveščati podjetje Kraš o vseh prodajnih aktivnostih, informacijah o trgovini, zalogah, statistiki prodaje in distribucije. Številne obveznosti distributerja MERIT HP izhajajo tudi iz priloge sklenjenih distribucijskih pogodb ("Obveze Distributera, Ključni pokazatelji prodaje i Izveštaji"), v katerih so še bolj podrobno navedene obveznosti in zagotovila podjetja MERIT HP, ter njegove obveznost poročanja podjetju Kraš.¹⁵
12. Kljub temu, da je prenesena dejavnost navzoča na trgu in ji je mogoče jasno pripisati promet na trgu, ter da je predmet transakcije tudi prenos baze strank in zaposlenih, vsi navedeni elementi distribucijskih pogodb kažejo na podrejenost podjetja MERIT HP v razmerju do podjetja Kraš. Izvedena transakcija podjetju MERIT HP ne bo omogočila izvajanje odločilnega vpliva (kontrole) nad strateško poslovno politiko prevzete dejavnosti podjetja Krašcommerce. Podjetje MERIT HP bo pri oblikovanju poslovne politike distribuiranja Kraševih izdelkov močno odvisno od navodil in usmeritev podjetja Kraš in njegove odvisne družbe Mira, ki sta dejavnost, ki se je prej izvajala interno s strani odvisne družbe Krašcommerce, prenesla na priglasitelja. Podjetje MERIT HP bo na podlagi obeh distribucijskih pogodb ustvarjalo prihodke z razliko med nabavno in prodajno ceno izdelkov Kraš, ki načeloma krijejo stroške poslovanja podjetja MERIT HP (na tak način je poslovalo tudi podjetje Krašcommerce), ter dodatno z letnim rabatom, ki je odvisen od uspešnosti poslovanja distributerja oz. količine prodaje.
13. Ker priglasitelj na podlagi izvedene transakcije ne bo pridobil možnosti vplivanja na sprejemanje odločitev, bistvenih za strateško gospodarsko ravnanje prevzetega dela dejavnosti podjetja Krašcommerce, obstoj in učinek Pogodbe o prenosu dejavnosti in njenih prilog (Pogodbi o distribuciji), ne predstavlja koncentracije v smislu 10. člena ZPOmK-1.
14. Prvi odstavek 10. člena ZPOmK-1 pomeni tako imenovani pravni pogoj, ki je poleg izpolnjevanja ekonomskega pogoja, določenega v prvem odstavku 42. člena ZPOmK-1, nujni opredelilni element koncentracije. Podrejenost koncentracije določbam ZPOmK-1 in s tem obveznost priglavitve Agenciji nastane, ko sta kumulativno izpolnjena oba pogoja – pravni in ekonomski. V zadevnem primeru prenosa dela dejavnosti podjetja Krašcommerce na podjetje MERIT HP ni izpolnjen pravni pogoj za priglavitve koncentracije, saj ni izkazan element trajne spremembe kontrole nad podjetjem in možnost izvajanja odločilnega vpliva (kontrole) nad prevzetim delom dejavnosti podjetja Krašcommerce. Ugotavljanje izpolnjevanja ekonomskega pogoja za podrejenost koncentracije določbam ZPOmK-1 zato ni potrebno. Agencija zaključuje, da priglajena transakcija ni podrejena določbam ZPOmK-1 in je Agencija ni pristojna vsebinsko presoјati.

¹⁴ Dokument št. 3061-41/2022-5.

¹⁵ Priloga dokumenta št. 3061-41/2022-5.

III. ZAKLJUČEK

15. Ob upoštevanju vseh razpoložljivih podatkov Agencija ugotavlja, da priglašena transakcija prenosa dela dejavnosti podjetja Krašcomerce na podjetje MERIT HP ni podrejena določbam ZPOmK-1, zato v skladu z drugim odstavkom 46. člena tega zakona izdaja odločbo o ugotovitvi, da transakcija ni podrejena določbam ZPOmK-1.

IV. ODLOČITEV O STROŠKIH POSTOPKA

16. V skladu s prvim odstavkom 118. člena Zakona o splošnem upravnem postopku¹⁶ mora organ odločiti o stroških postopka. Glede na to, da posebni stroški v postopku niso nastali, je organ odločil, kot izhaja iz druge točke izreka.

POUK O PRAVNEM SREDSTVU

Zoper odločbo je dovoljeno vložiti tožbo pri Upravnem sodišču Republike Slovenije, Fajfarjeva 33, 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.

Postopek vodila:

Nina Maček



Andrej Matvoz
predsednik senata

Vročiti:

- MERIT HP, trgovsko podjetje d.o.o., Beograjska ulica 4, 1000 Ljubljana; **po pooblastilu: Odvetniška družba Lukman, o.p., d.o.o., Ameriška ulica 2, 1000 Ljubljana - osebno po ZUP**

Vložiti:

- zbirka dokumentarnega gradiva, tu.

¹⁶ Uradni list RS, št. 24/06-UPB2, 105/06-ZUS-1, 126/07, 65/08, 47/09 Odl.US: U-I-54/06-32 (48/09 popr.), 8/10 in 82/13.

