



**JAVNA AGENCIJA REPUBLIKE SLOVENIJE
ZA VARSTVO KONKURENCE**

Kotnikova 28, 1000 Ljubljana

T: 01 478 35 97

F: 01 478 36 08

E: gp.avk@gov.si

www.varstvo-konkurence.si

Številka: 3061-5/2013-14

Datum: 8. 11. 2013

Javna agencija Republike Slovenije za varstvo konkurence, Kotnikova 28, 1000 Ljubljana (v nadaljevanju: Agencija), izdaja v senatu, ki ga sestavljajo Andrej Krašek kot predsednik senata ter ob sodelovanju Aleša Kuharja in Simona Tantegela kot članov senata na podlagi 12. in 12.o člena Zakona o preprečevanju omejevanja konkurence¹ (v nadaljevanju: ZPOmK-1), v zadevi presoje koncentracije podjetij McKesson Corporation, One Post Street, San Francisco, Kalifornija 94104, Združene države Amerike, ki ga zastopa Willie C. Bogan, in ki ga po pooblastilu zastopa WOLF THEISS, odvetniška pisarna, Podružnica v Sloveniji, Bleiweisova cesta 30, 1000 Ljubljana, (v nadaljevanju: McKesson Corporation), in Celesio AG, Neckartalstrasse 155, 70376 Stuttgart, Nemčija, ki ga zastopa Stephan Borchert, direktor, (v nadaljevanju: Celesio), na zahtevo, na nejavni seji dne 8. 11. 2013 naslednjo

ODLOČBO

1. Javna agencija Republike Slovenije za varstvo konkurence priglašeni koncentraciji podjetij McKesson Corporation, One Post Street, San Francisco, Kalifornija 94104, Združene države Amerike, in Celesio AG, Neckartalstrasse 155, 70376 Stuttgart, Nemčija, ne nasprotuje. Koncentracija je skladna s pravili konkurence.
2. Izrek odločbe se objavi na spletni strani Javne agencije Republike Slovenije za varstvo konkurence.
3. Med postopkom niso nastali posebni stroški.

Obrazložitev

I. PRIGLASITEV IN STRANKA POSTOPKA

1. Podjetje McKesson Corporation je dne 24. 10. 2013 priglasilo koncentracijo, ki je nastala na podlagi sklenitve Pogodbe o nakupu delnic, sklenjene med podjetji Franz Hainel & Cie. GmbH kot prodajalcem, Dragonfly GmbH & Co. KGaA kot kupcem in McKesson Corporation kot matično družbo z dne 24. 10. 2013 za prodajo in nakup 85.058.505 nenominalnih imenskih delnic podjetja Celesio, na podlagi katere bo podjetje McKesson Corporation pridobilo 50,01 % lastniški delež v podjetju Celesio in s tem izključno kontrolo nad slednjim.² Priglasitelj koncentracije je podjetje McKesson Corporation. Glede na to, da je podjetje McKesson Corporation gospodujoče podjetje kupca, Agencija podjetji Dragonfly GmbH & Co. KGaA in McKesson Corporation šteje za enotni gospodarski subjekt pod imenom podjetje McKesson Corporation.
2. Podjetje McKesson Corporation je podjetje s sedežem v ZDA. Ukvarja se z veleprodajo zdravil in nudi informacijsko tehnologijo v zdravstvu, sanitetni material in orodja za upravljanje zdravstvenega varstva predvsem v ZDA. Podjetje ima več odsekov, in sicer odsek Distribucijske rešitve, ki prodaja etična in lastna zdravila, medicinsko-kirurški material in opremo ter zdravstvene in kozmetične proizvode, nudi tudi specialne farmacevtske rešitve za proizvajalce biotehniških in drugih zdravil ter upravljanje ordinacij,

¹ Uradni list RS, št. 36/08, 40/09, 26/11, 87/11, 57/12, 39/13 Odl.US: U-I-40/12-31 in 63/13-ZS-K.

² Dokument opr. št. 3061-5/2013-1.

tehnologijo, klinično podporo in poslovne rešitve za onkologijo in druge specialistične ordinacije - deluje na območju Severne Amerike, ter odsek Tehnološke rešitve, ki dobavlja podjetjem programske rešitve na področju klinične medicine, nege pacientov, financ, dobavne verige, strateškega vodenja, lekarniške avtomatizacije za bolnice, itd. Podjetje McKesson Corporation na slovenskem trgu ne posluje niti ne ustvarja prihodkov od prodaje. Skupino McKesson Corporation sestavlja več podjetij po celem svetu, od katerih nobeno ni prisotno na slovenskem trgu.

3. Podjetje Celesio je mednarodno trgovsko podjetje ter izvajalec logistike in storitev v farmacevtskem in zdravstvenem sektorju, ki kot svojo glavno dejavnost opravlja veleprodajo zdravil in lekarniško dejavnost. Svojo dejavnost opravlja v dveh področnih odsekih, in sicer v odseku Rešitev za paciente in potrošnike in v odseku Lekarniških rešitev. V odseku Rešitev za paciente in potrošnike opravlja maloprodajno lekarniško dejavnost, vzdržuje pa tudi partnerske sisteme z neodvisnimi lekarnami. Lekarne podjetja Celesio nudijo tudi celovite svetovalne in druge zdravstvene storitve in storitve za dobro počutje pacientov in potrošnikov. Odsek Lekarniških rešitev podjetja Celesio se osredotoča na nabavo in veleprodajo zdravil in drugih proizvodov, ki jih proizvajalci prodajajo neposredno v lekarnah. Dobavlja tudi farmacevtske proizvode drugim skupinam potrošnikov, kot so bolnice in splošni zdravniki. V Sloveniji podjetje Celesio deluje le z odsekom Lekarniških rešitev, in sicer celoten promet ustvarja z veleprodajo zdravil na recept ali brez recepta lekarnam in bolnišnicam. Na slovenskem trgu ima podjetje Celesio dve odvisni podjetji, in sicer podjetje Kemofarmacija d.d. [redacted] in podjetje Vitapharm d.o.o., [redacted]. Podjetje Kemofarmacija d.d. ima [redacted] poslovni delež v podjetju NENSI, družba za obdelavo in vzdrževanje podatkovnih baz o izdelkih, d.o.o.

4. Priglasitelj je navedel, da namerava podjetje McKesson Corporation s predmetno koncentracijo vstopiti na evropske trge na področju veleprodaje in maloprodaje zdravil. [redacted] Po navedbah priglasitelja je prevzem podjetja Celesio komercialno razumna investicijska priložnost za izvedljiv vstop na trg, z namenom vzdrževanja rastočih izzivov na evropskih trgih, ki odsevajo globalno situacijo. Glede na pričakovanja, da bodo trgi farmacevtskih in zdravstvenih proizvodov rastle zaradi rasti populacije, naraščajoče povprečne starosti in visokega števila ljudi s kroničnimi boleznimi, priglasitelj ocenjuje, da bo tak razvoj povečal tudi globalno porabo v zdravstvu. [redacted]

5. Priglasitelj je priglasitev koncentracije podjetij McKesson Corporation in Celesio dopolnil dne 5. 11. 2013 in dne 7. 11. 2013.
6. Skladno z določili Zakona o upravnih taksah³ je bila plačana upravna taksa po tarifni številki 48 v znesku 2.000,00 eurov.

II. PODREJENOST ZPOmK-1

A Koncentracija

7. ZPOmK-1 v prvem odstavku 10. člena določa, da gre za koncentracijo podjetij pri trajnejših spremembah kontrole nad podjetjem, in sicer pri združitvi dveh ali več predhodno neodvisnih podjetij ali delov podjetij ali kadar ena ali več fizičnih oseb, ki že obvladujejo najmanj eno podjetje, ali kadar 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, kadar dve ali več neodvisnih podjetij ustanovi skupno podjetje, ki naj bi bilo samostojen gospodarski subjekt

³ Uradni list RS, št 106/2010-UPB5.

z daljšim trajanjem.

8. V skladu z drugim odstavkom 10. člena ZPOmK-1 pomenijo kontrolo pravice, pogodbe ali druga sredstva, ki ločeno ali skupno in ob upoštevanju okoliščin ali predpisov omogočajo izvajanje odločilnega vpliva nad tem podjetjem ali delom podjetja, zlasti lastništvo ali pravice do uporabe celotnega ali dela premoženja podjetja, pravice ali pogodbe, ki zagotavljajo odločilen vpliv na sestavo, glasovanje ali sklepe organov podjetja.
9. Nastanek koncentracije v smislu prvega odstavka 10. člena ZPOmK-1 pomeni tako imenovani pravni pogoj, ki je poleg izpolnjevanja ekonomskega pogoja - preseganje ekonomskih pragov, določenih v prvem odstavku 42. člena ZPOmK-1, nujni opredelilni element koncentracije. Če sta izpolnjena oba pogoja, nastane obveznost priglasitve in presoje po ZPOmK-1.
10. V trenutku priglasitve koncentracije podjetij McKesson Corporation in Celesio priglasitelj ni predložil dokumenta oziroma navedel obstoja dogodka, ki ga ZPOmK-1 določa kot dogodek, s katerim začne teči rok za priglasitev koncentracije Agenciji. Ob priglasitvi je podjetje McKesson Corporation Agenciji predložilo notarsko overjen in apostilirani osnutek Pogodbe o nakupu delnic za pridobitev 50,01 % deleža v podjetju Celesio od podjetja Franz Hainel & Cie. GmbH in overjen in apostilirani osnutek Pogodbe o poslovni združitvi.⁴ Priglasitelj je ob priglasitvi navedel, da bo podpisana izvoda navedenih pogodb dostavil Agenciji v doglednem času, in hkrati pojasnil, da nameravata podjetji zaključiti transakcijo takoj, ko bodo izpolnjeni odložni pogoji za njeno sklenitev. Po navedbah priglasitelja so pogoji za zaključek prejem zahtevanih protimonopolnih dovoljenj in drugih regulativnih dovoljenj ter lastništvo McKesson Corporation – minimalno 75 % uveljavljajočih se delnic podjetja Celesio na popolnoma razvodeneli osnovi. S pomočjo ponudbe za prevzem, ponudb za obveznice in pogodbe za nakup delnic z večinskim delničarjem podjetjem Franz Hainel & Cie GmbH namerava podjetje McKesson Corporation pridobiti izključno kontrolo nad podjetjem Celesio. Podjetje McKesson Corporation bo pripravilo tudi prevzemno ponudbo za javni odkup delnic za vse delničarje podjetja Celesio za pridobitev preostalih delnic v podjetju Celesio v skladu z nemškim zakonom o pridobitvi vrednostnih papirjev in o prevzemih.
11. Priglasitelj je dne 5. 11. 2013⁵ posredoval kopijo sklenjene pogodbe o nakupu delnic, in sicer Pogodbe o nakupu delnic, sklenjene med Franz Hainel & Cie. GmbH kot prodajalcem, Dragonfly GmbH & Co. KGaA kot kupcem in McKesson Corporation kot matično družbo z dne 24. 10. 2013 za prodajo in nakup 85.058.505 nenominalnih imenskih delnic podjetja Celesio. Na podlagi sklenjene pogodbe je podjetje McKesson Corporation posredno preko svojega odvisnega podjetja Dragonfly GmbH & Co. KGaA pridobilo posredno izključno kontrolo nad podjetjem Celesio.
12. Takšna pridobitev kontrole nad podjetjem pomeni koncentracijo v smislu druge alineje prvega odstavka 10. člena ZPOmK-1, ki določa, da gre za koncentracijo pri trajnejših spremembah kontrole nad podjetjem, in sicer ko eno ali več podjetij bodisi z nakupom vrednostnih papirjev ali premoženja, s pogodbo ali kako drugače pridobi neposredno ali posredno kontrolo nad celoto ali deli enega ali več podjetij.

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

13. ZPOmK-1 v 1. odstavku 42. člena določa, v katerih primerih morajo udeleženci koncentracije le-to priglasiti Agenciji. Priglasitev je potrebna, če je skupni letni promet v

⁴ Overjen prevod osnutka ima naziv: »Pogodba o nakupu delnic, sklenjena med Franz Hainel & Cie. GmbH kot prodajalcem, Mustang AcquiCo kot kupcem in Mustang kot matično družbo dne 24. oktobra 2013 za prodajo in nakup 85.058.505 nenominalnih imenskih delnic družbe Celesio AG«. Priglasitelj je pojasnil, da je v osnutku pogodbe naziv »Mustang« uporabljen kot izmišljeno ime zaradi zaupnosti dokumenta, ki je v podpisani dokument nadomeščen s pravim imenom podjetja (McKesson Corporation).

⁵ Hkrati je priglasitelj posredoval tudi sklenjeno Pogodbo o poslovni združitvi z dne 24. 10. 2013 in dne 7. 11. 2013 slovenski prevod obeh pogodb.

transakciji udeleženih podjetij skupaj z drugimi podjetji v skupini v predhodnem poslovnem letu na trgu Republike Slovenije presešel 35 milijonov eurov in če je letni promet prevzetega podjetja skupaj s podjetji v skupini presešel 1 milijon eurov.

14. Podjetje Celesio je v letu 2012 na trgu Republike Slovenije doseglo [redacted] letnega prometa, medtem ko podjetje McKesson Corporation s povezanimi podjetju na trgu Republike Slovenije v letu 2012 ni bilo prisotno.⁶ V primeru presoje pridobitve izključne kontrole podjetja McKesson Corporation nad podjetjem Celesio je presežen prag 35 milijonov eurov letnega prometa, določen v prvi alineji prvega odstavka 42. člena ZPOmK-1, ter hkrati prag 1 milijon eurov letnega prometa prevzetega podjetja skupaj z drugimi podjetji v skupini v predhodnem poslovnem letu na trgu Republike Slovenije, določen v drugi alineji prvega odstavka 42. člena ZPOmK-1.
15. Podrejenost koncentracije določbam ZPOmK-1 in s tem obveznost priglasitve Agenciji nastane, ko sta kumulativno izpolnjena oba pogoja – pravni in ekonomski. V primeru pridobitve izključne kontrole podjetja McKesson Corporation nad podjetjem Celesio sta izpolnjena oba pogoja, kar je pojasnjeno zgoraj, zaradi česar je koncentracija pridobitve izključne kontrole podjetja McKesson Corporation nad podjetjem Celesio podrejena določbam ZPOmK-1.
16. Priglasitelj je v priglasitvi navedel, da transakcija ne dosega praga prometa iz Uredbe Sveta (ES) št. 139/2004 o nadzoru koncentracij podjetij⁷ (v nadaljevanju: Uredba), saj [redacted]
17. Skladno z zgoraj navedeno Uredbo ima koncentracija razsežnost EU, kadar vsa udeležena podjetja na svetovnem trgu skupno ustvarijo več kakor 5000 milijonov eurov skupnega prometa in skupni promet na trgu EU vsakega od vsaj dveh udeleženih podjetij presega 250 milijonov eurov, razen če vsako od udeleženih podjetij ustvari več kakor dve tretjini svojega skupnega prometa na trgu EU v eni in isti državi članici. Koncentracija, ki ne doseže zgoraj navedenih pragov, ima razsežnost EU tudi, kadar vsa udeležena podjetja na svetovnem trgu skupno ustvarijo več kakor 2500 milijonov eurov skupnega prometa in vsa udeležena podjetja v vsaki od vsaj treh držav članic skupno ustvarijo več kakor 100 milijonov eurov skupnega prometa ter ko vsako od vsaj dveh udeleženih podjetij v vsaki od vsaj treh držav članic za namen prejšnjega odstavka ustvari več kakor 25 milijonov eurov skupnega prometa in ko skupni promet na trgu EU vsakega od vsaj dveh udeleženih podjetij presega 100 milijonov eurov, razen če vsako od udeleženih podjetij ustvari več kakor dve tretjini svojega skupnega prometa na trgu EU v eni in isti državi članici.
18. Glede na navedbe priglasitelja Agencija ugotavlja, da v zadevnem primeru priglašena koncentracija ne izpolnjuje meril za koncentracijo z razsežnostjo EU v skladu z drugim odstavkom 1. člena Uredbe, zato ima Agencija pristojnost za izvedbo presoje zadevne koncentracije s pravili konkurence.

III. SKLADNOST KONCENTRACIJE S PRAVILI KONKURENCE

A Upoštevni proizvodni oziroma storitveni trg

19. Skladno s sedmo točko 3. člena ZPOmK-1 je upoštevni proizvodni oziroma storitveni trg tisti trg, ki praviloma vključuje vse tiste proizvode ali storitve, ki jih potrošnik ali uporabnik šteje za zamenljive. Zamenljivi so tisti proizvodi oziroma storitve, ki so v očeh uporabnika z vidika lastnosti, cene in namena uporabe medsebojno zamenljivi ali nadomestljivi.

⁶ Dokument opr. št. 3061-5/2013-1, str. 9.

⁷ UL L 24, 29.1.2004, str. 1–22.

Upoštevni proizvodni trg se lahko določi na podlagi zamenljivosti povpraševanja, zamenljivosti ponudbe, potencialne konkurence ter morebitnih ovir za vstop na trg.

20. Priglasitelj je navedel, da se priglašena koncentracija nanaša na trg veleprodaje zdravil, vendar podjetje McKesson Corporation s povezanimi podjetji ne posluje na območju Republike Slovenije niti ne ustvarja prometa v Republiki Sloveniji, zato predmetna koncentracija ne bo vodila do horizontalnega prekrivanja dejavnosti v koncentraciji udeleženi podjetij, ne bo imela za posledico nobenih vertikalnih učinkov, kakor tudi ne negativnih konglomeratnih učinkov.⁸ Na območju Republike Slovenije je prisotno le prevzeto podjetje Celesio s svojima odvisnima podjetjema Kemofarmacija in Vitapharm, zato v primeru presoje koncentracije podjetij McKesson Corporation in Celesio opredelitev upoštevni trgov, na katerih bi Agencija presojala koncentracijo, ni potrebna.

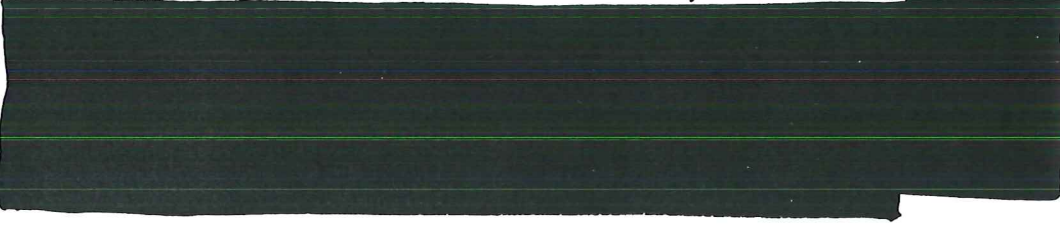
B Upoštevni geografski trg

21. V skladu z osmo točko 3. člena ZPOMK-1 je upoštevni geografski trg tisti trg, ki praviloma vključuje območje, na katerem si konkurenti na upoštevni proizvodni trg medsebojno konkurirajo pri prodaji in nakupu proizvodov in storitev, na katerem so pogoji konkurence dovolj homogeni in ki ga je mogoče oddeliti od sosednjih območij zato, ker so pogoji konkurence na teh območjih bistveno drugačni. Dejavniki, ki so ključni pri presoji upoštevni trga, so različne pravne zahteve, standardi, davčna bremena, transportni stroški, cenovne razlike med različnimi deli trga, tržne navade ipd.
22. Priglasitelj je navedel, da je upoštevni geografski trg veleprodaje zdravil najmanj nacionalen. Glede na to, da je Agencija v primeru presoje predmetne koncentracije ugotovila, da opredelitev upoštevni proizvodni oziroma storitveni trga ni potrebna, tudi opredelitev upoštevni geografski trga ni potrebna.

C Presoja koncentracije

23. S predmetno koncentracijo namerava podjetje McKesson Corporation, ki trenutno izvaja veleprodajne aktivnosti v farmacevtski industriji v Severni Ameriki, vstopiti na veleprodajni trg zdravil v Evropi in tudi v Republiki Sloveniji, na katerem do sedaj ni bilo prisotno. Priglasitelj je celotno velikost veleprodajni trga zdravil v Republiki Sloveniji za leto 2012 ocenil na približno 660 milijonov evrov, velikost evropskega veleprodajni trga zdravil pa na 112 milijard evrov. Po navedbah priglasitelja znaša tržni delež podjetja Celesio na veleprodajni trgu zdravil na območju Republike Slovenije

 Priglasitelj je navedel, da postaja veleprodajni trg zdravil vedno bolj konkurenčen in 

- 
24. Priglasitelj je navedel, da je namen koncentracije vstop podjetja McKesson Corporation na evropske trge za veleprodajo in maloprodajo zdravil, pri čemer ocenjuje, da je prevzem razumna investicijska priložnost za izvedljiv vstop na trg, z namenom vzdrževanja rastočih izzivov na evropskih trgih, ki odsevajo globalno situacijo. Preko pridobitve kontrole nad podjetjem Celesio pa bo podjetje McKesson Corporation vstopilo tudi na slovenski veleprodajni trg zdravil.

⁸ Dokument opr. št. 3061-5/2013-1.

⁹ Priglasitelj je ocene glede tržni deležev in velikosti trga povzel po zdravstveni informacijah IMS HEALTH.

25. Agencija ocenjuje, da bo s predmetno koncentracijo združeno podjetje svojo finančno moč sicer nekoliko okrepilo, vendar glede na to, da podjetja skupine McKesson Corporation na slovenskem trgu do sedaj niso bila prisotna, koncentracija podjetij McKesson Corporation in Celesio ne bo povzročila nastanka potencialnih protikonkurenčnih učinkov na trgu.

IV. OBJAVA IZREKA ODLOČBE

26. Na podlagi petega odstavka 22. člena ZPOmK-1 se izrek odločbe objavi na spletni strani Agencije.

V. ODLOČITEV O STROŠKIH POSTOPKA

27. V skladu s prvim odstavkom 118. člena Zakona o splošnem upravnem postopku¹⁰ mora organ odločiti o stroških postopka. Glede na to, da posebni stroški v postopku niso nastali, je organ odločil, kot izhaja iz tretje točke izreka.

VI. ZAKLJUČEK

28. Ob upoštevanju razpoložljivih podatkov Agencija ugotavlja, da priglašena koncentracija ne bo povzročila bistvenega omejevanja učinkovite konkurence na ozemlju Republike Slovenije ali njegovem znatnem delu, zlasti kot posledica ustvarjanja ali krepitve prevladujočega položaja, zato je odločeno, kot izhaja iz izreka te odločbe.

POUK O PRAVNEM SREDSTVU:

Zoper to odločbo je dovoljeno vložiti tožbo pri Upravnem sodišču 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:
Sorja Grden
področna podsekretarka



Andrej Krašek
predsednik senata



Vročiti:

- McKesson Corporation, One Post Street, San Francisco, Kalifornija 94104, Združene države Amerike,
po pooblaščenju: WOLF THEISS, odvetniška pisarna, Podružnica v Sloveniji, Bleiweisova cesta 30, 1000 Ljubljana - osebno po ZUP.

Vložiti:

- zbirka dokumentarnega gradiva, tu.

¹⁰ 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.