



Република Србија
**КОМИСИЈА ЗА ЗАШТИТУ
КОНКУРЕНЦИЈЕ**

Број: 6/0-02-262/2016-8
Датум: 11. април 2016. године
Београд

Председник Комисије за заштиту конкуренције на основу члана 37. став 2. Закона о заштити конкуренције („Службени гласник РС“, број 51/09 и 95/13), члана 192. став 1. Закона о општем управном поступку („Службени лист СРЈ“ број 33/97, 31/01 и “Службени гласник РС“ бр 30/10) и члана 2. став 1. тачка 6. Тарифника о висини накнада за послове из надлежности Комисије за заштиту конкуренције („Службени гласник РС“ број 49/11), одлучујући по пријави концентрације број 6/0-02-262/2016-1 која је поднета дана 16. марта 2016. године, преко адвоката по пуномоћју Бојане Миљановић из адвокатске канцеларије Karanović/Nikolić o.a.d., из Београда, ул. Ресавска бр. 23, у име друштва „Ariel EquityCo LP“, основаног и регистрованог у складу са законима Делавера под бројем 5950857 и регистрованим седиштем на адреси Corporation Service Company 2711, Centerville Road Suite 400, Wilmington, Delaver, Sjedinjene Američke Države, дана 11. априла 2016. године, доноси следеће

РЕШЕЊЕ

ОДОБРАВА СЕ у скраћеном поступку концентрација учесника на тржишту која настаје стицањем појединачне контроле од стране друштва „Ariel EquityCo LP“, основаног и регистрованог у складу са законима Делавера под бројем 5950857 и регистрованим седиштем на адреси Corporation Service Company 2711, Centerville Road, Suite 400, Wilmington, Delaver 19808, Sjedinjene Američke Države, над „Kingston Respiratory Corp“, корпорацијом из Делавера основаном и регистрованом у складу са законима Делавера под бројем 5961601 и регистрованим седиштем на адреси Corporation Trust Center, 1209 Orange Street grad Wilmington, okrug New Castle, Delaver 19801, Sjedinjene Američke Države, до чега долази на основу преузимања 50,1% хартија од вредности у друштву „Kingston Respiratory Corp“, који део акцијског капитала овог друштва преузима „Ariel EquityCo LP“.

II УТВРЂУЈЕ СЕ да је друштво „Ariel EquityCo LP“, са седиштем на адреси Corporation Service Company 2711, Centerville Road, Suite 400, Wilmington, Delaver 19808, Sjedinjene Američke Države, у целости извршило обавезу плаћања

таксе за издавање овог решења дана 22. марта 2016. године, уплатом износа од 25.000,00 (словима: двадесетпетхиљада и 00/100) ЕУР на девизни рачун Комисије за заштиту конкуренције отворен код Народне банке Србије.

Образложење

Пријава концентрације бр. 6/0-02-262/2016-1 (у даљем тексту: пријава), поднета је Комисији за заштиту конкуренције (у даљем тексту: Комисија), дана 16. марта 2016 године. Предметна пријава поднета је преко пуномоћника - адвоката Бојане Миљановић из адвокатске канцеларије Карановић/Николић о.а.д., ул. Ресавска бр. 23, Београд, која је на основу пуномоћја издатог 24. фебруара 2016. године од стране друштва „Ariel EquityCo LP“, и достављеног Комисији, овлашћена за предузимање свих радњи у вези припреме и подношења предметне пријаве Комисији. Допуне од 24. и 25. марта 2016. године, садрже додатну документацију, информације и објашњења која су изостала у иницијалном поднеску, а на основу којих је предметна пријава у свему усаглашена са чл. 3 Уредбе о садржини и начину подношења пријаве концентрације („Службени гласник РС“, број 5/16, у даљем тексту: Уредба), којим је прописан садржај пријаве концентрације у скраћеном облику. Комисија је утврдила да је достављена пријава оправдано поднета у складу са претходно наведеним чланом Уредбе (скраћени облик), будући да ниједан учесник ове концентрације не обавља пословне активности на истом релевантном тржишту на коме послује било који други учесник концентрације, а што је ближе прописано чланом 6. став 1. тачка 1) Уредбе. Подносилац пријаве поставио је образложени захтев за заштиту података број 6/0-02-262/2016-4 од 25. марта 2016. године. Постављени захтев који је допуњен дана 29. марта 2016. године, усвојен је као основан и у складу са чл. 45. Закона о заштити конкуренције (у даљем тексту: Закон), на основу чега је Председник Комисије одлучио закључком број 6/0-02-262/2016-7 од 05. априла 2016. године, уз одређивање заштите података као у изреци донетог закључка.

Комисија констатује да је предметна пријава поднета благовремено. То проистиче из оног дела документације пријављене концентрације, која је Комисији достављена као правни основ њеног спровођења. Конкретно, заинтересоване стране закључиле су дана 7. марта 2016. године Уговор о купопродаји хартија од вредности (што представља акт о концентрацији), а пријава је достављена Комисији у року који је предвиђен чланом 63. Закона, односно у року краћем од 15 дана од дана потписивања претходно наведеног документа.

Након сагледавања природе пријављене пословне трансакције, као и свих информација које су достављене уз ову пријаву, Комисија је утврдила да предметна трансакција представља концентрацију из члана 17. Закона, за коју постоји обавеза њеног пријављивања Комисији. То је закључено на основу достављених података о висини годишњих прихода друштава која се сматрају учесницима ове концентрације, а који су остварени у 2015. години која претходи години подношења пријаве. У том смислу констатује се да је подносилац пријаве поступио

на исправан начин када је ову пословну трансакцију пријавио Комисији ради издавања сагласности за њено спровођење.

Комисији су достављене основне информације о сваком од учесника предметне концентрације и главним обележјима њиховог пословања, а које се наводе у наставку текста овог образложења.

„Ariel EquityCo LP“ (у даљем тексту: Ariel, или подносилац пријаве), је друштво посебне намене, које је основано за потребе ове трансакције, а регистровано седиште друштва је у Делаверу, САД. Његово крајње матично друштво је „Арах Partners LLP“ из Уједињеног Краљевства (у даљем тексту: AP), саветодавно друштво под чијом је контролом неколико правних лица која пружају саветодавне услуге из области оправданости улагања капитала, свим заинтересованим инвеститорима у различите индустријске секторе. Група на страни подносиоца пријаве (AP Група), на тржишту Републике Србије присутна је преко два зависна друштва, чији су називи идентични називима њихових оснивача и чланова – иностраних правних лица, која су матична друштва ових домаћих предузећа. Подносилац пријаве Комисији је доставио информације које се односе на карактеристике и пословни профил ових домаћих друштава и исте се налазе у документацији предмета. Комисија указује да је реч о друштвима која су активна у различитим областима пословања, при чему ни једно од њих није учесник на оном тржишту које се дефинише као релевантно за потребе овог поступка.

[...]¹

Заједнички остварени годишњи приход ових домаћих друштава у 2014. години био је нешто мањи од 1,8 милијарди динара (што према девизном курсу какав је био на крају те године, износи око 14,6 милиона ЕУР). Подносилац је Комисији доставио прелиминарне информације о висини прихода које су остварила ова домаћа друштва појединачно и заједно у 2015. години. Ти подаци нису коначни и још увек нису објављени, али у форми у којој су доступни сугеришу закључак да ће приход ових домаћих друштава у 2015. години бити изнад нивоа њиховог заједничког прихода оствареног у 2014. години. Од стране подносиоца пријаве, Комисија је обавештена да ова домаћа друштва нису била једини извор из кога је генерисан укупан приход „AP Fondova“ (у даљем тексту: AP Фондови) који је остварен у Србији у 2015. години. Достављени су конкретни подаци о томе шта је све укључено (колики приходи и којих друштава) у приход који су AP Фондови остварили у Републици Србији у претходној пословној години и исти се налазе у документацији предмета. Ови фондови у приватном власништву, јесу крајњи контролор подносиоца пријаве, а њихов саветник заједно са групом својих повезаних правних лица саветодавно-консултантског профила, јесте претходно поменуто друштво из Уједињеног Краљевства (AP).

¹ Акт садржи заштићене податке. Заштићени подаци приказани су ознаком [...], или у распону који Комисија сматра одговарајућим начином заштите.

Комисија констатује да су приходи групе на страни подносиоца пријаве који су остварени у светским размерама (о чему су Комисији достављене све прописане информације), изразито високи. Конкретно, ниво реализованих глобалних прихода те групе, вишеструко превазилази приходне прагове дефинисане чланом 61 Закона, при чијем достизању постоји обавеза подношења пријаве концентрације Комисији ради издавања сагласности за њено спровођење.

Предмет преузимања у пријављеној концентрацији јесте америчко друштво „Kingston Respiratory Corp“, са седиштем у Делаверу (у даљем тексту Kingston или циљно друштво), у коме ће подносилац пријаве спровођењем предметне концентрације постати његов већински акционар и вршилац контроле над истим. Ово друштво је основано као друштво посебне намене (SPV) за потребе спровођења пријављене концентрације. Сврха његовог оснивања јесте да оно поседује и управља циљним пословањем које се односи на респираторна решења америчке компаније „Vecton Dickinson and Company“ (у даљем тексту: BD). Ова компанија која је у предметној купопродајној трансакцији продавац циљног пословања (односно његовог већинског дела, док ће сама задржати статус мањинског акционара у друштву Kingston), примарно се бави развојем, производњом и продајом медицинских уређаја, инструмената и реагенса које користе здравствене установе, клиничке лабораторије, фармацеутска индустрија. У 2015. години остварени приход овог друштва износио је око [...] ЕУР, у чему је приход циљног друштва на које је пренето циљно пословање у оквирима светског тржишта достигао око [...] ЕУР. Респираторна решења BD корпорације (која у конкретном случају чине циљно пословање), специјализована су за развој, производњу и дистрибуцију медицинских уређаја који се првенствено користе за третман пацијената са дијагнозом респираторних поремећаја. Kingston као циљно друштво нема регистровано присуство у Републици Србији. Циљно пословање остварило је у 2015. години [...] продају у Републици Србији у вредности од око [...] ЕУР. Комисији је достављен идентитет купаца ове структуре медицинских и фармацеутских средстава и уређаја у Републици Србији. Такође, подносилац је приложио и спецификацију производа ове врсте и намене (по појединачним производима), који су продати на домаћем тржишту у 2015. години, а све достављене информације у вези са тим налазе се у документацији предмета.

Као акт о концентрацији односно правни основ њеног спровођења, Комисији је достављен Уговор о купопродаји хартија од вредности, који су стране заинтересоване за спровођење предметне трансакције закључиле 7. марта о. г. Након прегледа овог Уговора и упознавања са његовим садржајем (достављен је у верзији на енглеском, као и српском језику), Комисија је исти квалификовала као прихватљив документ у функцији правног основа спровођења пријављене концентрације. Потписници овог документа су друштво Ariel (на страни купца), друштво BD (на страни продавца), као и представник друштва Kingston (овде циљно друштво), над којим ће подносилац пријаве стећи контролу по основу преузимања већинског дела акцијског капитала тог друштва. Циљно друштво тренутно је у потпуном власништву продавца (BD), који је до спровођења ове концентрације једини акционар друштва Kingston и његов контролор. Након што

наведена купопродајна трансакција буде спроведена, у власничкој структури укупног акционарског капитала циљног друштва, учествоваће два акционара (уместо до тада једног). При томе ће контрола над друштвом Kingston и даље бити појединачна, али ће у односу на претходно стање доћи до промене вршиоца контроле. Њу ће у циљном друштву надаље спроводити Ariel - овде подносилац пријаве. Претходни искључиви власник циљног друштва и његов контролор (а овде продавац свог већинског удела у акцијском капиталу друштва Kingston), наставиће и даље да буде акционар овог друштва који нема контролу, ни суконтролу над циљним друштвом. О томе је подносилац пријаве Комисији на њен захтев накнадно доставио све затражене информације, које садрже детаљна објашњења разлога због којих се предметна концентрација у погледу будућег облика контроле над циљним друштвом квалификује као појединачна контрола коју ће над тим друштвом вршити Ariel као подносилац пријаве. Таква чињеница проистиче из гласачких и управљачких права која ће поседовати подносилац пријаве по основу заступљености у Управном одбору циљног друштва, као и посебна гласачка права његових представника у овом органу друштва Kingston, о чему се све релевантне информације налазе у документацији предмета. За купопродајну цену дефинисану чланом 1 тачка 1.3(а) Уговора, коју ће купац исплатити продавцу, на начин и у динамици који су ближе одређени овим уговором, друштво Ariel ће стећи 50,1% удела у власништву циљног друштва, односно наведени проценат од укупно емитованих акција друштва Kingston. Спровођењем ове купопродајне трансакције, према оцени Комисије, долази до концентрације из члана 17. став 1. тачка 2) Закона, будући да подносилац пријаве успоставља појединачну непосредну контролу над друштвом Kingston, као циљним друштвом у предметној концентрацији.

Комисија је прихватила становиште подносиоца пријаве у погледу дефинисања релевантног тржишта производа. Подносилац пријаве сматра да концентрација која је предмет оцене у овом поступку, без обзира на прецизност у дефинисању релевантног тржишта и усвојену дефиницију тог тржишта, неће довести ни до каквих ефеката на конкуренцију у оквиру националног тржишта Републике Србије. Овакав став проистиче из чињенице да подносилац пријаве није учесник на релевантном тржишту у Републици Србији, а да је удео циљног друштва на тржишту развоја, производње и снабдевања респираторним решењима (које се дефинише као релевантно), на основу остварене вредности продаје ове структуре производа у Републици Србији, потпуно симболично. Одсуство хоризонталног преклапања између активности друштава која се сматрају учесницима ове концентрације у Републици Србији, као и непостојање било каквих вертикалних веза између тих учесника на релевантном тржишту у Србији, опредељује претходно изнети став у погледу оцене ефеката пријављене концентрације на домаћем тржишту. Подносилац пријаве исправно је поступио када је дефиницију релевантног тржишта производа „извео“ из пословног сектора у коме је активно циљно друштво. Као што је и претходно наведено, пословање овог друштва укључује развој, производњу и пласман тзв. респираторних решења. Овај генерички назив обухвата различиту опрему и потрошни материјал који се употребљавају у току респираторне дијагностике. Таква опрема и одговарајући

терапеутски материјал помажу, или замењују респираторне активности и функције пацијената. Комисија констатује да је у сепарату предметне пријаве који се односи на релевантно тржиште, подносилац навео већи број случајева из горе опредељеног пословног сектора у коме се одвија ова концентрација, а о којима је решавала Европска комисија. У интерпретативном делу њених одлука, подносилац пријаве указује и на примењену праксу Европске комисије у погледу могућности за додатно сегментирање овог тржишта, као и критеријуме на основу којих је то учињено. Том фонду достављених обавештења, Комисија је дала искључиво општу информативну вредност. Подносилац пријаве је предложио да се као релевантно географско тржиште за потребе овог поступка одреди тржиште Републике Србије. Понуђени предлог Комисија је оценила као прихватљив из разлога њених законских надлежности. При томе, Комисија има сазнања да је Европске комисије у пракси свог поступања у упоредним предметима (из овог пословног сектора), географски опсег овог тржишта дефинисала као наднационални, полазећи од чињенице да су цене предметних производа и услуга прилично уједначене у оквиру ЕЕЗ.

Поступајући у оном делу пријаве којим се захтева достављање података о конкурентима чији је појединачни удео на релевантном тржишту у Републици Србији изнад 5%, подносилац је обавестио Комисију да не располаже поузданим и коначним информацијама о томе. Као разлог за то наводи да није учесник на домаћем релевантном тржишту производа (због чега на истом има нулти тржишни удео). Истовремено, удео циљног друштва на том тржишту је симболичан, а оно га остварује продајом својих производа на домаћем тржишту посредством дистрибутера, о чему су Комисији достављени одговарајући подаци који чине део списка предмета. Удео циљног друштва на опредељеном релевантном тржишту производа у Републици Србији, у достављеној пријави је процењен на испод [...] %. Због таквог стања ствари, подносилац пријаве нема тачна сазнања о томе ко су главни учесници на дефинисаном релевантном тржишту у Републици Србији. Сматра и очекује да су то иста друштва која и у оквиру глобалног (светског) тржишта, представљају највеће учеснике на овом релевантном тржишту. Према својим најбољим интерним проценама и сазнањима, као такве учеснике наводи: [...].

На основу укупно утврђеног чињеничног стања, Комисија је оценила да предметна концентрација с обзиром на мале тржишне уделе (или нулте уделе у случају подносиоца пријаве) њених учесника на дефинисаном релевантном тржишту, неће довести до било каквих негативних ефеката на конкуренцију у Републици Србији, у смислу спречавања, ограничавања, или нарушавања конкуренције, а пре свега стварањем, или јачањем доминантног положаја. Због тога се ова концентрација применом критеријума за оцену дозвољености концентрација из члана 19 Закона, сматра дозвољеном, па је одлучено као у ставу првом изреке.

Одлука у ставу другом донета је применом чл. 65. ст. 5. Закона, као и чл. 2. ст. 1. тач. 6. Тарифника, а на основу оствареног прихода учесника у концентрацији и са њима повезаних учесника на тржишту у обрачунској години која претходи

години у којој је предметна концентрација пријављена Комисији, ради издавања сагласности за њено спровођење.

Поука о правном средству

Ово решење је коначно у управном поступку. Против овог решења може се поднети тужба Управном суду у року од 30 дана од дана достављања решења.

ПРЕДСЕДНИК КОМИСИЈЕ
Др Милоје Обрадовић