



Република Србија
**КОМИСИЈА ЗА ЗАШТИТУ
КОНКУРЕНЦИЈЕ**

Број: 6/0-02-515/2016-8

Датум: 1. септембар 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“ број 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 6/0-02-515/2016-1 коју је, преко адвоката Данијела Стевановића из Београда, ул. Добрачина бр. 15, дана 11. јула 2016. године поднело друштво „BASF SE“ са седиштем на адреси Carl-Bosch-Str. 38, 67056 Ludwigshafen, Немачка, дана 1. септембра 2016. године, доноси следеће

РЕШЕЊЕ

ОДОБРАВА SE у скраћеном поступку концентрација учесника на тржишту која настаје стицањем посредне контроле привредног друштва „BASF SE“ са седиштем на адреси Carl-Bosch-Str. 38, 67056 Ludwigshafen, Немачка, које је регистровано под бројем HRB 6000, над групом друштава која су под контролом истог власника, а коју чине друштво „Chemetall US, Inc“ са седиштем на адреси 675 Central Avenue, New Providence, NJ 07974, САД, матични број друштва 0001340173, друштво „Chemetall Mexicana, S.A. de C.V.“ са седиштем на адреси Avenida El Terreyac No.1420-B, Parque Industrial O,Donnel-Aeropuerto Internacional Oro, 76250 El Marques, Мексико, матични број ТЕС-891117К34, и друштво „Rockwood Specialties Group GmbH“, са седиштем на адреси Königsberger Str. 1, Франкфурт 60487, Немачка, матични број HRB57924, при чему до циљних преузимања долази на основу реализовања Уговора о купопродаји удела, чијим спровођењем „BASF SE“, преко својих повезаних друштава стиче 100% емитованих акција, односно удела у сваком од друштава која су предмет преузимања.

II УТВРЂУЈЕ СЕ да је подносилац пријаве, у целости извршио обавезу плаћања таксе за издавање овог решења дана 14. јула 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

Друштво „BASF SE“ са регистрованим седиштем у Немачкој (у даљем тексту: BASF, или подносилац пријаве), преко адвоката Данијела Стевановића из Београда, ул. Добрачина бр. 15, поднело је 11. јула 2016. године Комисији за заштиту конкуренције (у даљем тексту: Комисија), пријаву концентрације (у даљем тексту: пријава), која је у Комисији заведена под пријемним бројем 6/0-02-515/2016-1. Оригинал пуномоћја за заступање странке пред Комисијом у поступку подношења пријаве предметне концентрације и прибављања одобрења за њено спровођење, достављен је Комисији и исти се налази у спису предмета. На основу укупне документације која је приложена уз поднету пријаву, констатовано је да је иста непотпуна, односно да у свим својим деловима није усаглашена са чл. 3 Уредбе о садржини и начину подношења пријаве концентрације („Службени гласник РС“, број 5/16, у даљем тексту: Уредба). Овим чланом Уредбе, прописано је шта садржи пријава концентрације у скраћеном облику, односно које податке, информације и документацију подносилац пријаве мора доставити Комисији, када испуњава услове (у смислу члана 6 Уредбе) за подношење пријаве концентрације у скраћеном облику. И сам подносилац, за сваки сегмент предметне пријаве који је био непотпун, констатује такво чињенично стање и најављује достављање оних докумената или прилога који нису чинили садржај иницијално поднете пријаве, а прописани су као њен саставни део. Сви недостаци ове пријаве отклоњени су достављањем тзв. „Ажуриране пријаве концентрације“, како је свој поднесак број 6/0-02-515/2016-5 од 5. августа 2016. године назвао његов подносилац. На тај начин пријава концентрације у свему је усаглашена са прописом којим је уређен њен садржај и начин подношења.

Пред Комисијом је од стране подносиоца пријаве постављен издвојен и образложен захтев у смислу члана 45. Закона о заштити конкуренције (у даљем тексту: Закон), који се односи на заштиту одређених података који су садржани у пријави, или документацији која је као прилог ове пријаве достављена Комисији, а о чему је решено закључком бр. 6/0-02-515/2016-7 од 1. септембра 2016. године.

Благовремено и у целости подносилац пријаве извршио је обавезу плаћања таксе за издавање овог решења, о чему је Комисији достављен одговарајући доказ, а што је утврђено ставом II диспозитива.

1. Учесници у концентрацији

Учесник концентрације на страни стицаоца контроле над друштвима која чине предмет преузимања у овој пословној трансакцији, јесте немачко привредно друштво BASF, које је и непосредни подносилац предметне пријаве. Ово друштво је велика интернационална хемијска компанија (према информацијама садржаним у пријави квалификује се и као „највеће светско хемијско друштво“), која у истоимену групу друштава (BASF Група) интегрише зависна друштва подносиоца пријаве која се налазе у више од 80 земаља широм света. Као кључни региони у којима је највећа концентрација друштава ове групе, издвајају се Европа, Америка, Азијско-Пацифички регион, као и Блиски исток и Африка. У посебном прилогу који је подносилац пријаве доставио Комисији и који се налази у документацији предмета (Прилог 5.1), дат је преглед (листа) свих друштава чланова BASF групе по горе наведеним географским регионима. BASF група остварила је у 2015. години приход на светском тржишту у висини од око 70,4 милијарде ЕУР. Укупне пословне активности подносиоца пријаве организоване су у пет главних сегмената производа, а то су: хемикалије, функционални материјали и решења, агрикултурна решења, нафта и гас и производи за увећање учинка.

Подносилац пријаве, односно група којој он припада (BASF група), има једно повезано друштво које је регистровано и активно у Републици Србији. Реч је о друштву BASF Србија д.о.о. за трговину, које је основано 1990. године са матичним бројем 07522878, а његово регистровано седиште налази се у Београду. Ово домаће друштво као своју претежну делатност има „трговину на велико хемијским производима“ (шифра: 4675). Организовано је као једночлано друштво чији је оснивач и искључиви власник са 100% власничког удела, немачко друштво BASF – овде подносилац пријаве. У српском хемијском сектору присутно је више од 20 година, а портфолио производа друштва BASF Србија д.о.о. за трговину, састоји се од хемикалија, производа за заштиту постројења, пластичних маса, грађевинских хемикалија, средстава за заштиту биља, финих хемикалија, нафте и гаса и производа за увећање учинка. Циљ ове домаће компаније јесте да на српском тржишту реализује основну идеју концерна BASF. Та идеја се састоји у томе да BASF остане водећа хемијска компанија уз помоћ континуираних иновација и високо квалитетних производа, на који начин се купцима и корисницима производа из асортимана BASF-а омогућава успех у њиховим секторима активности, као и побољшање квалитета живота. Подаци из финансијског извештаја овог друштва за 2015. годину, указују да је оно у тој години остварило укупан годишњи приход (који представља збир пословних прихода, финансијских прихода и осталих прихода) који је износио нешто преко 2,1 милијарде динара (односно око 17,7 милиона ЕУР). На основу поређења са приходима истог друштва који су реализовани у 2014. години, утврђено је да су у 2015. години ти приходи били већи за око 22% него у претходној 2014. години. Подносилац пријаве

Комисији је доставио податак да је BASF група у Републици Србији у 2015. години остварила укупан приход од око [...] ¹ ЕУР. Сви претходно интерпретирани показатељи, сугеришу закључак да приходи групе подносиоца пријаве који су остварени у Републици Србији у 2015. години, нису генерисани само активношћу и приходима које је остварило горе наведено домаће друштво. Таква констатација проистиче из чињенице да су овде изнети приходи BASF групе који су остварени на домаћем тржишту (тржишту Републике Србије) били [...] од упоредних прихода (оних из 2015. године) друштва BASF Србија д.о.о.

Другим учесником концентрације која је пријављена Комисији ради издавања сагласности за њено спровођење, сматра се група циљних друштава (ради се о три друштва). Над њима ће подносилац пријаве, реализовањем предметне пословне трансакције успоставити контролу, по основу стицања власништва над друштвима која се наводе у наставку текста. Прво од тих друштава јесте Chemetall US, Inc, (у даљем тексту: Chemetall USA), са седиштем у САД-у. Као друго циљно друштво у коме ће подносилац пријаве стећи 100% његових емитованих акција означава се Chemetall Mexicana, S.A. de C.V. (у даљем тексту: Chemetall Mexico), са регистрованим седиштем у Мексику. Последње циљно друштво има своје регистровано седиште у Немачкој, а реч је о друштву Rockwood Specialties Group GmbH (у даљем тексту: Rockwood Specialties). Директни подносилац предметне пријаве (BASF), над сваким од претходно наведених циљних друштава (која ће у даљем тексту бити заједно означена као Chemetall), ће успоставити посредну контролу. То ће детаљније бити објашњено и образложено у оквиру других сегмената овог образложења. Седиште друштва Chemetall налази се у Немачкој (Франкфурт). Бави се развојем, производњом и снабдевањем претежно производима за обраду површина у разним индустријама, укључујући између осталих аеронаутику, алуминијум, аутомобилску индустрију, као и сегмент опште индустрије. Chemetall управља са 22 производна постројења у више од 20 земаља. Њихово пословање и функционисање, генерисало је годишњи приход Chemetall-а који је на светском тржишту у 2015. години достигао преко [...] ЕУР. Chemetall нема зависна друштва у Републици Србији. Приходи које ово друштво остварује на нашем националном тржишту, потичу од прекограничне продаје у Србији, која има скромне размере и достиже око [...] ЕУР.

2. Опис концентрације и акт о концентрацији

Као акт о концентрацији, односно правни основ њеног спровођења, Комисији је од стране подносиоца пријаве достављен Уговор о купопродаји акција. Овај Уговор који је закључен између купца (BASF) с једне стране и,

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

претходног власника и продавца предмета преузимања (америчког друштва Albemarle Corporation, са регистрованим седиштем у Луизијани), с друге стране, Комисији је достављен у верзији на енглеском језику и преводу документа на српски језик овереним од стране судског преводиоца за енглески језик. Комисија је достављени документ квалификовала као валидан правни основ спровођења пријављене концентрације. На основу његовог садржаја оцењено је да такав акт о концентрацији недвосмислено потврђује вољу уговорних страна да предметну купопродају реализују на начин и под условима утврђеним овим уговором.

Спровођењем потписаног уговора доћи ће до промене власника предмета преузимања, чиме ће контролну функцију над раније наведеним циљним друштвима (члановима Chemetall групе друштава, која се у даљем тексту означава као Chemetall), убудуће вршити BASF као њихов нови искључиви власник. Комисија је на основу утврђених чињеница закључила, да пријављена концентрација представља стицање појединачне контроле друштва BASF над друштвом Chemetall, односно да у конкретном случају настаје концентрација из члана 17. став 1. тачка 2) Закона.

Подносилац пријаве ће, како је то прецизирано у првом ставу диспозитива, вршити посредну контролу над друштвом Chemetall USA. Непосредни контролор овог (циљног) друштва по основу преузимања 100% његових емитованих акција, биће америчко друштво [...]. Ово америчко друштво [...] ће посредно стећи и све емитоване акције друштва Chemetall Mexicana, S.A. de C.V. из Мексика, које је повезано друштво и у искључивом је (100%) власништву друштва Chemetall USA. Коначно, BASF ће као подносилац предметне пријаве и по основу реализовања пријављене концентрације, вршити посредну контролу и над немачким друштвом Rockwood Specialties Group GmbH. До тога ће доћи на тај начин што ће [...] које је повезано друштво подносиоца пријаве, стећи 100% удела у овом (трећем) циљном друштву.

Предметна концентрација у погледу садржаја достављене пријаве, припремљена је и поднета као пријава у скраћеном облику. То значи да су истом обухваћени сви елементи овог облика пријаве, који су прописани чланом 3 Уредбе. На основу достављених информација о релевантним индикаторима пословања сваког од учесника ове концентрације, Комисија је оценила да је у конкретном случају оправдано и прихватљиво подношење пријаве у скраћеном облику. Испуњеност услова за то, према становишту Комисије, проистиче из чињенице да учесници предметне концентрације нису активни на истим релевантним тржиштима. BASF не послује ни у свету, ни у Републици Србији, на истим релевантним тржиштима производа на којима је активно друштво Chemetall. Конкретно, BASF није учесник у оним пословним активностима које се односе на развој, производњу и/или снабдевање производа или услуга за површинску обраду, док је Chemetall активан само у количински занемарљивим размерама, односно у

ограниченом обиму у снабдевању премаза за калеме које BASF продаје у свету (али не и на тржишту Републике Србије). Овакве функционалне карактеристике учесника ове пословне трансакције и територијални опсег њихове активности, подржавају став и оцену Комисије да спровођење предметне концентрације не доводи до конкурентског проблема, о чему ће више речи бити у делу текста образложења који се односи на оцену ефеката концентрације.

3. Испуњеност услова за подношење пријаве

Постојање обавезе подношења пријаве концентрације за случај реализовања предметне пословне трансакције, Комисија је ценила са два аспекта. Први од њих јесте природа саме трансакције, односно квалификација предметног купопродајног посла. У том смислу Комисија утврђује да ли спровођењем уговореног купопродајног односа настаје концентрација из члана 17 Закона. Овим чланом прописано је у којим случајевима настаје концентрација. Као један од таквих случајева наведено је стицање контроле једног учесника на тржишту над другим, до чега управо долази у случају спровођења трансакције која је пријављена Комисији ради издавања сагласности за њено спровођење.

Друга опредељујућа околност која се користи у поступку утврђивања обавезе пријављивања концентрације Комисији, односи се на висину годишњих прихода које су учесници ове концентрације остварили у 2015. години, као години која претходи години у којој је пријава концентрације поднета Комисији. У претходном делу образложења наведени су прецизни показатељи о висини остварених годишњих прихода подносиоца пријаве и циљног друштва за 2015. годину. На основу доступних и коришћених података, који илуструју ниво појединачних прихода ових учесника које је сваки од њих достигао у референтном периоду, као и изведених података о нивоу њихових реализованих заједничких прихода у 2015. години, утврђено је да је у конкретном случају постојала обавеза подношења пријаве. Наиме, достигнут је један од прописаних алтернативних услова, при чијем испуњавању постоји обавеза подношења пријаве концентрације на који начин је, сагласно члану 61. став 1. тачка 1) Закона и поступљено.

4. Релевантно тржиште

Достављени предлог дефиниције релевантног тржишта производа за потребе овог поступка, подносилац пријаве темељио је на спроведеној анализи пословних активности друштава која се сматрају учесницима пријављене концентрације. Налази и оцене које проистичу из такве врсте анализе, детаљно су обрађене и сумиране у посебном сепарату пријаве који се односи на релевантно тржиште. Комисија констатује да је у том делу пријаве, њен подносилац Комисији доставио изразито велики фонд података који укључују и детаљно презентовање начина организовања

укупне активности како друштва BASF са једне, тако и друштва Chemetall са друге стране. Сви подаци ове врсте, у форми у којој су достављени Комисији налазе се у документацији предмета, а Комисија је истима дала пре свега општу информативну вредност. У фокус пажње приликом дефинисања релевантног тржишта производа, Комисија је поставила производни профил циљног друштва. Конкретно, Chemetall је организовао своје пословне активности у десет сегмената, формираних по групама купаца који набављају и користе производе друштва Chemetall. Ти производи имају посебну намену и употребљавају се као средства за површинску обраду у поступку припреме одређених - по структури и саставу различитих површина (металних, пластичних, стаклених), а пре њихове даље технолошке обраде. Та технолошка обрада, може се односити на антикорозивну заштиту, поступак фарбања наношењем боје и сл. Један из поменуте групе од 10 купаца производа циљног друштва, јесу аутомобилски произвођачи оригиналне опреме. Они набављене производе овог друштва користе за површинску обраду металних делова аутомобила пре фарбања. На тај начин унапређује се заштита аутомобила од корозије и обезбеђује боље прихватање боје нанете на металну површину. Производи друштва Chemetall обухватају: инхибиторе, конверзионе превлаке, средства за чишћење, расхлађиваче, средства за активацију и пасивизацију, као и хемикалије за одржавање. Највећи конкуренти друштва Chemetall, који се баве производњом и дистрибуцијом производа за површинску обраду за купце који су аутомобилски произвођачи оригиналне опреме, јесу и наставиће даље да буду следећа друштва: Henkel AG & Co. KGaA (Немачка), PPG Industries, Inc. (САД), Nippon Paint и Nihon Parkerizing (Јапан). Осим наведених и остали (мањи) добављачи такође нуде производе за површинску обраду купцима који су аутомобилски произвођачи оригиналне опреме у оквиру ЕЕП и шире (у ту групу добављача убрајају се: Nanjing Kerum и Wuhan Research – оба из Кине и Samyang – из Кореје).

На тржишту производа за обраду површина као одређеном релевантном тржишту производа у предметној концентрацији, заинтересованим купцима нуде се производи чијом употребом третирају предмет постаје бољи, уједначенији као и корозивно заштићенији и отпорнији. Комисија се током поступка по пријављеној концентрацији није бавила оценом прихватљивости и тачности описаних технолошких поступака који се уобичајено примењују у појединим фазама обраде површина ради њихове заштите. Комисија је прихватила наводе подносиоца пријаве, према којима процес површинске обраде уобичајено обухвата неколико фаза и поступака, а то су: чишћење (чиме се са третираних површина хемијским средствима уклањају анти-корозивна уља, металне честице и отпаци, наварени слојеви и масноће), активација (наношење малих кристала, ради добијања уједначеног кристалног премаза), фосфатирање (које унапређује структуру третиране површине што се постиже наношењем фосфатних кристала - чиме се обезбеђује боља заштита од корозије и боље припајање наредних премаза боје), пасивизација

(третманом посебним врстама киселина утиче се на затварање свих пора фосфатног слоја и постиже додатни квалитет заштите од корозије). Све овде наведене технолошке фазе које се користе у поступку површинске обраде третираних материјала, према, у пријави цитираним одлукама ЕК које се односе на овај сектор пословања, чине јединствен, повезан и кохерентан процес. За тај процес, учесници који послују у овом сегменту, обезбеђују знање и материјале за његово спровођење у пакету. Купци најчешће користе исте добављаче за све материјале који се употребљавају у различитим фазама процеса површинске обраде. Због тога се сматра да конкуренција између учесника активних на овом релевантном тржишту, постоји пре на нивоу процеса целовите антикорозивне заштите, него на нивоу појединачних фаза које – како је то претходно указано чине тај процес.

Између друштава BASF и Chemetall као учесника ове концентрације, не постоји преклапање ни код једног производа, или услуге за површинску обраду. Због тога, питање обима релевантног географског тржишта за потребе овог поступка може остати отворено, како је то предложено и образложено од стране подносиоца пријаве. Упркос тога што купци који су заинтересовани за набавку производа за површинску обраду, такве производе уобичајено набављају на глобалном нивоу, на коју околност указује и подносилац пријаве, Комисија је у складу са својим законским надлежностима, ефекте ове концентрације оцењивала искључиво за ниво националног тржишта, о чему ће у наставку бити више речи.

Друго релевантно тржиште које је издвојено за потребе овог поступка, јесте тржиште производње средстава за заптивање. Циљно друштво учествује на тржишту производње ове врсте производа који се користе у индустрији аеронаутике, али у овом сегменту оно није активно у Републици Србији. Због те чињенице, Комисија није разматрала критеријуме применом којих је могућа даља сегментација овог тржишта, а на које је у пријави указао њен подносилац. Не постоји преклапање активности циљног друштва са активностима BASF-а на тржишту производње средстава за заптивање. То из разлога што се подносилац пријаве бави искључиво производњом средстава за заптивање у грађевинској индустрији, који производи имају другачије употребне и функционалне карактеристике од производа за заптивање који се налазе у портфолију циљног друштва. Коначно, Chemetall као циљно друштво има ограничене активности и у сектору премаза. На том пољу активности, циљно друштво дистрибуира (у Кини и Јужној Африци, али не и у Србији или било где у Европи) премазе за аутомобилске произвођаче оригиналне опреме. Комисији је достављен податак да је Chemetall према уговорима о дистрибуцији, остварио у 2015. години укупну продају ових премаза за наведену категорију купаца од око [...] ЕУР, што је испод [...] % процењене глобалне продаје премаза у сектору аутомобилских произвођача оригиналне опреме. На основу изнетог, може се закључити да је важност (и вредност) ове врсте активности циљног друштва веома мала. У вези са

претходним, Комисија указује на информацију која јој је достављена од стране подносиоца пријаве, а према којој је [...]. У својој активности са другим врстама премаза Chemetall учествује у производњи и дистрибуцији индустријских премаза, сталних премаза и основних премаза за заштиту од рђе, али од наведеног асортимана премаза ништа не продаје на тржишту Републике Србије. BASF као стицалац контроле над циљним друштвом није активан у сегменту сталних премаза ни у свету, ни у Републици Србији. Такође, очекује се да до краја текуће године, BASF изврши пренос на друштво Akzo Nobel свог пословања у сегменту индустријских премаза, што доводи до уклањања преклапања између учесника предметне концентрације у овом делу њихових активности.

5. Оцена ефеката концентрације

Приликом оцене ефеката пријављене концентрације, Комисија је пошла од чињенице да BASF као стицалац контроле над друштвом Chemetall, не послује на истим тржиштима (ни у свету, нити у Републици Србији), на којима је активно циљно друштво. Подносилац пријаве није учесник у делатности развоја, производње и снабдевања производима, или услугама за површинску обраду. Истовремено, веома ограничене активности Chemetall-а у сектору премаза, о чему је претходно било речи, могу се сматрати ирелевантним са аспекта конкуренције. Реализацијом пријављене концентрације доћи ће искључиво до промене власничких односа у друштву Chemetall, која чињеница не генерише „competition concern“, из разлога који су претходно анализирани. Другим речима, повезивање учесника концентрације по основу новоформираних власничких односа, не доводи до значајног спречавања, ограничавања, или нарушавања конкуренције на тржишту Републике Србије, или делу тог тржишта, које је резултат стварања, или јачања доминантног тржишног положаја.

Одлука да се приступи предметној концентрацији, проистекла је из појединачних пословних планова тржишних учесника укључених у њено спровођење. Стране учеснице пријављене концентрације донеле су одлуку да спроведу предметну купопродају, оцењујући исту као свој најбољи пословно- развојни избор. Оваква инвестиција за BASF чини прилику за асортиманску експанзију понуде према својим купцима, кроз укључивање у пословни сектор површинске обраде. Тај сектор пословања на одређени је начин повезан са постојећим активностима BASF-а у области премаза, што као нова област пословне активности, у коју овом концентрацијом „улази“ BASF, чини за стицаоца контроле атрактивно пословно поље.

На основу укупно утврђеног чињеничног стања на које је овде указано, Комисија је оценила да се у конкретном случају ради о дозвољеној концентрацији, 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.

Упутство 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