



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

Warszawa, 21 listopada 2024 r.

DKK-1.421.69.2024.ŁG

FW Fundacja Rodzinna w organizacji
z siedzibą w Rzeszowie

za pośrednictwem pełnomocnika:

[informacja prawnie chroniona]

Działając na podstawie art. 95 ust. 1 pkt 1 ustawy z dnia 16 lutego 2007 r. *o ochronie konkurencji i konsumentów* (Dz.U. z 2024 r. poz. 594 ze zm. – dalej „ustawa”) Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (dalej „Prezes Urzędu”) **zwraca** otrzymane w dniu 12 listopada 2024 r. zgłoszenie zamiaru koncentracji, polegającej na przejęciu przez FW Fundacja Rodzinna w organizacji z siedzibą w Rzeszowie (dalej „Fundacja” lub „Wnioskodawca”) kontroli nad VAN PUR S.A. z siedzibą w Rakszawie, FW International S.A. z siedzibą w Luksemburgu, Wielkie Księstwo Luksemburga, Q-Bev sp. z o.o. z siedzibą w Stalowej Woli oraz Nadwick Investments sp. z o.o. z siedzibą w Rzeszowie.

Zgodnie z art. 95 ust. 1 pkt 1 ustawy, Prezes Urzędu zwraca zgłoszenie zamiaru koncentracji przedsiębiorców, jeżeli zamiar koncentracji nie podlega zgłoszeniu.

Jak wskazuje Wnioskodawca w pkt 1.1.2 i 1.1.3 Wykazu informacji i dokumentów (dalej „WID”), Fundacja [informacja prawnie chroniona]. Celem Fundacji jest [informacja prawnie chroniona]. Polityka inwestycyjna Fundacji obejmuje w szczególności [informacja prawnie chroniona].

Zgodnie z aktem założycielskim, Fundacja może wykonywać działalność gospodarczą w zakresie określonym ustawą z dnia 26 stycznia 2023 r. *o fundacji rodzinnej* (Dz.U. z 2023 r. poz. 326, dalej „ustawa o fundacji rodzinnej”). Szczegółowy zakres prowadzonej działalności gospodarczej [informacja prawnie chroniona].

[informacja prawnie chroniona] przedmiotem działalności Fundacji jest: [informacja prawnie chroniona].

W pkt 7.1. WID-u, w którym powinny zostać wskazane rynki właściwe, na których działają uczestnicy koncentracji, Wnioskodawca ujął jedynie rynki, na których działalność prowadzą pasywni uczestnicy. Wobec powyższego w dniu 15 listopada 2024 r. Wnioskodawca został wezwany do szczegółowego wyjaśnienia, czy prowadzi on działalność gospodarczą. W odpowiedzi na wezwanie Fundacja poprzestała na ogólnym stwierdzeniu, że jest podmiotem rozpoczynającym działalność.

Ze względu na podjętą w toku postępowania wątpliwość co do realizowania przez Fundację działalności gospodarczej, należało poddać analizie okoliczność, czy Fundacja ma status przedsiębiorcy w rozumieniu ustawy, a w konsekwencji, czy ciąży na niej obowiązek zgłoszenia zamiaru koncentracji, o którym mowa w art. 13 ust. 2 pkt 2 ustawy.

Definicja przedsiębiorcy zawarta jest w art. 4 pkt 1 ustawy. Ustawa za przedsiębiorcę uznaje przede wszystkim przedsiębiorcę w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 6 marca 2018 r. – *Prawo Przedsiębiorców* (Dz.U. z 2024 r. poz. 236 ze zm., dalej „Prawo Przedsiębiorców”). Zgodnie z art. 4 ust. 1 Prawa Przedsiębiorców przedsiębiorcą jest osoba fizyczna, osoba prawna lub jednostka organizacyjna niebędąca osobą prawną, której odrębna ustawa przyznaje zdolność prawną, wykonująca działalność gospodarczą. Zgodnie zaś z art. 3 Prawa Przedsiębiorców działalnością gospodarczą jest zorganizowana działalność zarobkowa, wykonywana we własnym imieniu i w sposób ciągły.

Mechanizm kwalifikacji podmiotu jako przedsiębiorcy zawarty w Prawie Przedsiębiorców składa się z trzech etapów.

Po pierwsze, należy ustalić, czy dany podmiot jest osobą fizyczną, osobą prawną bądź posiada zdolność prawną przyznaną przez ustawę.

Po drugie, należy ustalić, czy podmiot ten wykonuje działalność gospodarczą.

Po trzecie, po stwierdzeniu, że podmiot wykonuje działalność gospodarczą, ustawodawca nakazuje zbadanie, czy owa działalność jest zorganizowana, nakierowana na zarobek, wykonywana we własnym imieniu i w sposób ciągły.

Dopiero po spełnieniu łącznie wszystkich przesłanek dany podmiot można zaklasyfikować jako przedsiębiorcę w znaczeniu Prawa Przedsiębiorców, a w konsekwencji – w rozumieniu ustawy.

Fundacja rodzinna jest osobą prawną zgodnie z art. 2 ust. 1 ustawy o fundacji rodzinnej. Zgodnie zaś z art. 5 ust. 1 ustawy o fundacjach rodzinnych, fundacja rodzinna może wykonywać działalność gospodarczą w rozumieniu art. 3 Prawa Przedsiębiorców tylko w zakresie: (1) zbywania mienia, o ile mienie to nie zostało nabyte wyłącznie w celu dalszego



zbycia; (2) najmu, dzierżawy lub udostępniania mienia do korzystania na innej podstawie; (3) przystępowania do spółek handlowych, funduszy inwestycyjnych, spółdzielni oraz podmiotów o podobnym charakterze, mających swoją siedzibę w kraju albo za granicą, a także uczestnictwa w tych spółkach, funduszach, spółdzielniach oraz podmiotach; (4) nabywania i zbywania papierów wartościowych, instrumentów pochodnych i praw o podobnym charakterze; (5) udzielania pożyczek spółkom kapitałowym, w których fundacja rodzinna posiada udziały albo akcje, spółkom osobowym, w których fundacja rodzinna uczestniczy jako wspólnik, oraz beneficjentom; (6) obrotu zagranicznymi środkami płatniczymi należącymi do fundacji rodzinnej w celu dokonywania płatności związanych z działalnością fundacji rodzinnej; (7) produkcji przetworzonych w sposób inny niż przemysłowy produktów roślinnych i zwierzęcych, z wyjątkiem przetworzonych produktów roślinnych i zwierzęcych uzyskanych w ramach prowadzonych działów specjalnych produkcji rolnej oraz produktów opodatkowanych podatkiem akcyzowym, o ile ilość produktów roślinnych lub zwierzęcych pochodzących z własnej uprawy, hodowli lub chowu, użytych do produkcji danego produktu stanowi co najmniej 50% tego produktu; (8) gospodarki leśnej.

Jak wynika z art. 117 pkt 14 ustawy o fundacji rodzinnej, jeżeli fundacja rodzinna wykonuje działalność gospodarczą, zobowiązana jest tę informację ujawnić w rejestrze fundacji rodzinnych, który jest prowadzony przez Sąd Okręgowy w Piotrkowie Trybunalskim.

W związku z powyższym, fundacja rodzinna może mieć status przedsiębiorcy w rozumieniu art. 4 pkt 1 ustawy, jeżeli fundacja rodzinna wykonuje działalność gospodarczą, która jest zorganizowana, wykonywana w sposób ciągły, we własnym imieniu i z nakierowaniem na osiągnięcie zysku.

Odnosząc powyższe rozważania do stanu faktycznego przedstawionego w zgłoszeniu, należy stwierdzić, że Wnioskodawca do tej pory nie realizuje działalności określonej w art. 5 ust. 1 ustawy o fundacjach rodzinnych, który określa zakres działalności gospodarczej fundacji rodzinnych. Dopiero przejęcie przez Wnioskodawcę kontroli nad pasywnymi uczestnikami koncentracji będzie stanowić działalność ujętą w art. 5 ust. 1 pkt 3 ustawy o fundacjach rodzinnych, tj. przystąpienie do spółek handlowych i w konsekwencji uczestnictwo w tych spółkach.

Skoro Fundacja nie wykonuje działalności gospodarczej, to nie spełnia przesłanek określonych w art. 4 Prawa Przedsiębiorców, który stanowi, że przedsiębiorcą jest osoba prawna, która wykonuje działalność gospodarczą. Jeżeli Fundacja nie wykonuje działalności



gospodarczej, to nie można jej przypisać statusu przedsiębiorcy w rozumieniu art. 4 pkt 1 ustawy, a w konsekwencji nie spoczywa na niej obowiązek zgłoszenia zamiaru koncentracji, gdyż ten dotyczy jedynie przedsiębiorców.

W związku z powyższym w przedmiotowej sprawie znajduje zastosowanie wymieniony na wstępie art. 95 ust. 1 pkt 1 ustawy, wobec czego wniosek podlega zwrotowi.

Dodatkowo należy wskazać, że zgodnie z treścią art. 94 ust. 4a ustawy opłaty od wszczęcia postępowania antymonopolowego w sprawach koncentracji nie podlegają zwrotowi w przypadku zwrotu wniosku.

Stosownie do treści art. 9 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. – *Kodeks postępowania administracyjnego* (Dz.U. z 2024 r. poz. 572) w związku z art. 83 ustawy informuje się, że zwrócone zgłoszenie nie wywiera żadnych skutków prawnych.

*Z upoważnienia Prezesa Urzędu
Ochrony Konkurencji i Konsumentów,*

*Robert Kamiński
Dyrektor
Departamentu Kontroli Koncentracji
/podpisano elektronicznie/*