



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

DKK-1.421.21.2024.ES

Warszawa, 6 czerwca 2024 r.

WŁ Fundacja Rodzinna z siedzibą w Warszawie
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 – dalej „ustawa o ochronie konkurencji”) Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (dalej: „Prezes Urzędu”) zwraca zgłoszenie zamiaru koncentracji z 25 kwietnia 2024 r. (dalej: „Zgłoszenie”), polegającej na przejęciu przez WŁ Fundacja Rodzinna z siedzibą w Warszawie (dalej: „WŁ Fundacja Rodzinna“ lub „Zgłaszający“) kontroli nad Nałęczów Zdrój sp. z o.o. z siedzibą w Drzewcach oraz jej spółką zależną Nałęczów Zdrój Uzdrowisko sp. z o.o. z siedzibą w Drzewcach (dalej: „Nałęczów Zdrój Uzdrowisko“), która będzie sprawowana wspólnie z CC83 Fundusz Inwestycyjny Zamknięty Aktywów Niepublicznych z siedzibą w Warszawie (dalej: „CC83“), KDW Fundusz Inwestycyjny Zamknięty z siedzibą w Warszawie (dalej: „KDW“) i MJG Fundusz Inwestycyjny Zamknięty Aktywów Niepublicznych z siedzibą w Warszawie (dalej: „MJG“).

Z informacji zawartych w zgłoszeniu wynikało, że Zgłaszający zamierza przejąć wspólną bezpośrednią kontrolę nad Nałęczów Zdrój oraz pośrednio wspólną kontrolę nad jej spółką zależną, tj. Nałęczów Zdrój Uzdrowisko, która ma być sprawowana wspólnie z jej dotychczasowymi wspólnikami, tj. CC83, KDW i MJG. Ww. przejęcie kontroli miałyby nastąpić na skutek nabycia przez Zgłaszającego, w ramach jednej lub kilku umów, do 9500 udziałów w kapitale zakładowym Nałęczów Zdrój, stanowiących 19% kapitału zakładowego tej spółki, odpowiadających 19% łącznej liczby głosów na zgromadzeniu wspólników, od ich aktualnego właściciela, tj. CC83. Zgłaszający wskazał, że po dokonaniu koncentracji będzie sprawował nad Nałęczów Zdrój kontrolę wspólnie z jej dotychczasowymi wspólnikami, tj. CC83 [informacja prawnie chroniona], KDW i MJG.

Jednocześnie Zgłaszający nie wykluczył, że **[informacja prawnie chroniona]**. Zgłaszający wskazał, że po dokonaniu koncentracji WŁ Fundacja Rodzinna będzie bezpośrednio posiadać do 9500 udziałów w kapitale zakładowym, stanowiących do 19% kapitału zakładowego Nałęczów Zdrój, CC83 będzie posiadać **[informacja prawnie chroniona]** kapitału zakładowego a udziały pozostałych wspólników Nałęczów Zdrój, tj. KDW **[informacja prawnie chroniona]** i MJG **[informacja prawnie chroniona]** nie ulegną zmianie. Jednocześnie Zgłaszający wskazał, że wraz z pozostałymi wspólnikami będzie wspólnie podejmować decyzje w strategicznych sprawach dla działalności biznesowej Nałęczów Zdrój.

W odpowiedzi na wezwanie Prezesa Urzędu z 8 maja 2024 r. dotyczącego wyjaśnienia od kiedy i na jakiej podstawie CC83, KDW i MJG sprawują wspólną kontrolę nad Nałęczów Zdrój, oraz wskazania uprawnień, jakie Zgłaszający uzyska w związku z nabyciem udziałów i praw głosu na zgromadzeniu wspólników Nałęczów Zdrój, Zgłaszający w piśmie z 24 maja 2024 r. wskazał, że podstawa dla przyjęcia współkontroli CC83, KDW i MJG nad Nałęczów Zdrój wynika z **[informacja prawnie chroniona]**. W związku z planowaną transakcją Zgłaszający uzyska takie same uprawnienia jak pozostali wspólnicy Nałęczów Zdrój. Przy czym według informacji uzyskanych przez Zgłaszającego od Nałęczów Zdrój, pomiędzy wspólnikami tej spółki lub jej poprzednikami prawnymi **[informacja prawnie chroniona]**. Zgłaszający wskazał także, że stanowisko dotyczące współkontroli nad Nałęczów Zdrój wskazywane było we wcześniejszych zgłoszeniach Prezesowi Urzędu zamiaru koncentracji z udziałem Nałęczów Zdrój. I wynikało ono w szczególności z **[informacja prawnie chroniona]**. Co prawda, według wiedzy Zgłaszającego, powyższe stanowisko nie było do tej pory kwestionowane przez Prezesa Urzędu, jednak Zgłaszający nie wykluczył również odmiennej interpretacji, zgodnie z którą **[informacja prawnie chroniona]**.

W ocenie Prezesa Urzędu Zgłaszający nie wykazał, aby transakcja objęta zgłoszeniem prowadziła do zmiany stosunku kontroli nad Nałęczów Zdrój. Nie wynika to ani z informacji zawartych w WID ani też z pisma z 24 maja 2024 r. i załączonej do tego pisma Umowy Spółki Nałęczów Zdrój. Zgłoszona koncentracja nie stanowi zatem koncentracji w rozumieniu art. 13 ust. 2 pkt 2 ustawy o *ochronie konkurencji*, bowiem nabycie przez WŁ Fundacja Rodzinna do 19% udziałów Nałęczów Zdrój nie wiąże się uzyskaniem uprawnień umożliwiających Zgłaszającemu sprawowanie wspólnej kontroli nad tą spółką. Należy podkreślić, że to na stronie postępowania ciąży obowiązek wykazania wszystkich wymaganych prawem informacji i poparcia ich stosownymi dokumentami,

w tym w szczególności danych pozwalających na ustalenie właściwości rzeczowej Prezesa Urzędu. Od wejścia w życie aktualnie obowiązującej ustawy *o ochronie konkurencji* transakcje mniejszościowe, które nie powodują zmian w zakresie kontroli nie podlegają zgłoszeniu Prezesowi Urzędu. Za taką transakcję można uznać zgłoszoną przez WŁ Fundacja Rodzinna koncentrację, w szczególności z uwagi na to, że Zgłaszający w związku z nabyciem do 19% udziałów i głosów na zgromadzeniu wspólników Nałęczów Zdrój nie uzyska żadnych uprawnień wskazujących na możliwość sprawowania wspólnej kontroli. W szczególności możliwość sprawowania przez Zgłaszającego wspólnej kontroli nad Nałęczów Zdrój nie wynika z **[informacja prawnie chroniona]**. Nie wskazują na to również żadne zapisy zawarte w umowie Nałęczów Zdrój załączonej do pisma z 24 maja 2024 r., na podstawie której zdaniem Zgłaszającego CC83, KDW i MJG sprawują obecnie kontrolę nad Nałęczów Zdrój, jak również zapisy zawarte w **[informacja prawnie chroniona]**. Zgłaszający nie wskazał także na istnienie **[informacja prawnie chroniona]** w związku ze zgłoszoną koncentracją.

Zwracamy Państwa uwagę, że Prezes Urzędu może prowadzić postępowanie antymonopolowe w sprawie zamiaru koncentracji wyłącznie wtedy, kiedy podlega ona zgłoszeniu. Zgodnie z zasadą legalizmu zawartą w art. 6 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. *Kodeks postępowania administracyjnego* (Dz. U. z 2024 r., poz. 572 – dalej „k.p.a.”) Prezes Urzędu nie może prowadzić postępowań z ostrożności procesowej. Prowadzenie postępowania antymonopolowego w sprawie koncentracji, która nie podlega zgłoszeniu, stanowiłoby rażące naruszenie prawa, a wydana w takim postępowaniu decyzja administracyjna byłaby dotknięta nieusuwalną i fundamentalną wadą prawną. Z powyższych względów kwestia rozstrzygnięcia, czy nabycie przez WŁ Fundacja Rodzinna udziałów w kapitale zakładowym Nałęczów Zdrój wiąże się z uzyskaniem uprawnień do sprawowania wspólnej kontroli nad tym przedsiębiorcą bądź braku takiej kontroli nie może pozostać otwarta a tym bardziej nie może zostać uznana za kwestię niemającą istotnego znaczenia dla decyzji Prezesa Urzędu w tej sprawie. Jak już wyżej wskazano Zgłaszający nie przedstawił żadnych dokumentów wskazujących, że wraz z nabyciem udziałów w Nałęczów Zdrój WŁ Fundacja Rodzinna nabędzie uprawnienia wskazujące na możliwość sprawowania wspólnej kontroli nad tą spółką a tym samym nie wykazał, że planowana koncentracja podlega zgłoszeniu Prezesowi Urzędu.

Z uwagi na powyższe, w przedmiotowej sprawie znajduje zastosowanie wymieniony na wstępie niniejszego pisma art. 95 ust. 1 pkt 1 *ustawy o ochronie konkurencji*, wobec czego wniosek podlega zwrotowi.

Należy równocześnie zaznaczyć, że jeżeli w przyszłości nastąpią zmiany faktyczne lub prawne, które mogą spowodować zmiany w zakresie kontroli sprawowanej nad Nałęczów Zdrój, wtedy taki zamiar może podlegać zgłoszeniu Prezesowi Urzędu, o ile spełnione zostaną wszystkie wymogi ustawowe określone w *ustawie o ochronie konkurencji*.

Stosownie do treści art. 9 k.p.a. w związku z art. 83 *ustawy o ochronie konkurencji* informuje się, że zwrócone zgłoszenie nie wywiera żadnych skutków prawnych.

Ponadto na podstawie art. 94 ust. 4a w zw. z art. 94 ust. 4 *ustawy o ochronie konkurencji* opłaty od wniosków o wszczęcie postępowania antymonopolowego w sprawach koncentracji nie podlegają zwrotowi w przypadku zwrotu wniosku.

*Z upoważnienia Prezesa Urzędu
Ochrony Konkurencji i Konsumentów
DYREKTOR
Departamentu Kontroli Koncentracji
Robert Kamiński*

Załączniki:

1. Zgłoszenie zamiaru koncentracji z 24 kwietnia 2024 r. wraz z załącznikami.
2. Pismo z 24 maja 2024 r. wraz z załącznikami.