



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

Warszawa, 1 sierpnia 2024 r.

DKK-1.421.40.2024.ŁG

Cedar Woods 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”) Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (dalej „Prezes Urzędu”) **zwraca** otrzymane w dniu 19 lipca 2024 r. zgłoszenie zamiaru koncentracji, polegającej na przejęciu przez Cedar Woods Fundacja Rodzinna z siedzibą w Warszawie (dalej „Fundacja” lub „Wnioskodawca”) kontroli nad Hekla Holding P.S.A. z siedzibą w Krakowie, która będzie sprawowana wspólnie z Forum IV FIZ z siedzibą w Krakowie.

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 1.1.3 Wykazu informacji i dokumentów (dalej „WID”), Fundacja **[informacja prawnie chroniona]** faktycznie nie realizuje jeszcze określonej w akcie założycielskim działalności gospodarczej. Zgodnie z aktem założycielskim, Fundacja może wykonywać działalność gospodarczą w zakresie: **[informacja prawnie chroniona]**.

Dodatkowo w pkt 7.1. WID-u Wnioskodawca wskazał, iż Fundacja nie prowadzi jeszcze działalności na żadnym rynku.

Ze względu na nierealizowanie 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, 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 z dnia 26 stycznia 2023 r. *o fundacji rodzinnej* (Dz.U. z 2023 r. poz. 326, dalej „ustawa 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: a) spółkom kapitałowym, w których fundacja rodzinna posiada udziały albo akcje, b) spółkom osobowym, w których fundacja rodzinna uczestniczy jako wspólnik, c) 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 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,*



*Marzena Błachnio
Zastępca Dyrektora
Departamentu Kontroli Koncentracji
/podpisano elektronicznie/*

