



GAZDASÁGI
VERSENYHIVATAL

VERSENYTANÁCS

Vj-141-008/2009

Betekinthető

A Gazdasági Versenyhivatal Versenytanácsa a Szecskay Ügyvédi Iroda (Budapest) által képviselt **Globe Acquisition Corporation** (Delaware, USA) kérelmező összefonódás engedélyezése iránti kérelmére indult eljárásban, melyben további ügyfélként érintett a szintén Szecskay Ügyvédi Iroda által képviselt **Avocent Corporation** (Alabama, USA), tárgyalás nélkül meghozta az alábbi

h a t á r o z a t o t .

A Versenytanács engedélyezi a Globe Acquisition Corporation-nek az Avocent Corporation feletti irányításszerzéssel megvalósuló összefonódást.

Jelen határozat felülvizsgálatát a kérelmező a kézbesítéstől számított harminc napon belül kérheti a Gazdasági Versenyhivatalnál benyújtott, vagy ajánlott küldeményként postára adott, a Fővárosi Bírósághoz címzett keresettel.

I n d o k o l á s

I.

A vizsgálat iránya

1. A jelen eljárás tárgyát képező összefonódás a Globe Acquisition Corporation (a továbbiakban Globe, vagy Kérelmező) és az Avocent Corporation (a továbbiakban Avocent, vagy Kérelmezett) között jön létre.
2. A Globe és az Avocent összefonódása két dokumentumon alapszik:
 - a 2009. október 5-én kelt „Összefonódási Megállapodás és Terv” c. dokumentumon (a továbbiakban: "Összefonódási Terv", Vj-141/2009-es irat II/1A melléklet), mely megállapodás egyfelől a Globe anyavállalata az Emerson Electric Company (a továbbiakban: Emerson) és a Globe, másfelől az Avocent között jött létre, továbbá
 - a Kérelmező által 2009. október 15-én az Avocent részvényeire vonatkozóan tett Nyilvános Vételi Ajánlaton (Vj-141/2009-es irat II/1B melléklet).

3. Az Összefonódási Terv tartalmazza az összefonódás feltételeit.

Az Összefonódási Terv 2.01 (a) pontja szerint annak aláírása után a Kérelmezőnek azonnal, de legkésőbb 10 napon belül nyilvános vételi ajánlatot kell tennie. A nyilvános vételi ajánlatot a Kérelmező 2009. október 15-én tette meg. A Kérelmező csak abban az esetben jogosult visszavonni az ajánlatát, ha az Összefonódási Tervet valamelyik fél érvényesen felmondta.

Az Összefonódási Terv 2.02 (a) pontja szerint az Elfogadás napjától kezdve az Emerson jogosulttá válik az általa és/vagy a Kérelmező által birtokolt részvények arányának megfelelő számú igazgatótanácsi tagot kijelölni. Az igazgatótanács két tagjának azonban továbbra is függetlennek kell maradnia. Amennyiben a független tagok száma kettő alá csökken, a fennmaradó tag jogosulttá válik egy újabb független tag kijelölésére.

Az Összefonódási Terv 2.04 (a) pontja szerint a Kérelmezőnek visszavonhatatlan opciós joga van arra, hogy az Avocenttől annyi részvényt vásároljon, hogy annak legalább 90%+1 részvényét birtokolja. Az Összefonódási Terv 2.04 (b) pontja szerint ez a jog az Elfogadás Napjától számított 10 munkanapon belül egyszer, egészben vagy részben gyakorolható.

Az Összefonódási Terv 3.01 (a) és (d) pontja alapján, amennyiben az egyesülről szóló igazolás (Certificate of Merger) kiadásra került az illetékes Delaware-i hatóság (Secretary of State) által, a Kérelmező a Delaware-i jognak megfelelően beolvad Emersonba.

A zárást a New York állambeli New Yorkban kell tartani.

Az Összefonódási Terv 3.01 (b) és (c) pontja alapján, amennyiben az Emerson, a Kérelmező vagy azok bármely egyéb leányvállalata együttesen az Avocent részvényeinek legalább 90%-át birtokolják, a beolvadást Delaware Állam Általános

Társasági Törvényének 253. szakasza alapján a lehető legrövidebb időn belül, közgyűlés összehívása nélkül kell lebonyolítani

4. A nyilvános vételi ajánlatra az Összefonódási Terv is tartalmaz rendelkezéseket. Az Összefonódási Terv 2.01 (c) pontja szerint a nyilvános vételi ajánlat elfogadására nyitva álló határidő a megtételét követő huszadik munkanapon jár le. Amennyiben ez alatt az idő alatt nem teljesülnek az Összefonódási Tervben meghatározott feltételek, a Kérelmező köteles ésszerű időtartammal vagy a jogszabályok által megkövetelt időtartammal meghosszabbítani az ajánlat határidejét. Amennyiben a lejárát előtt minden feltétel teljesült vagy a hiányzóakról a jogosult lemondott, a Kérelmező az Avocent előzetes írásbeli hozzájárulása nélkül nem jogosult az ajánlat határidejét meghosszabbítani.
Az Összefonódási Terv 2.01 (d) pontja szerint, amennyiben az ajánlati feltételek teljesültek, a Kérelmező köteles elfogadni a fizetést, és köteles kifizetni minden olyan részvényt, amelyre nézve érvényes, és érvényesen vissza nem vont vételi ajánlatot elfogadó nyilatkozatot tettek (a továbbiakban: "Elfogadás Napja").
5. A Nyilvános Vételi Ajánlat összefoglalója alapján az ajánlat csak akkor érvényes, ha
 - a saját részvényeken kívüli részvények legalább felére érvényes és vissza nem vont vételi ajánlatot elfogadó nyilatkozatot tettek a nyilvános vételi ajánlat elfogadására nyitva álló határidő lejárta előtt, azaz a Kérelmező irányítást biztosító befolyást tud szerezni, valamint ha
 - a Kérelmező megkapta a megfelelő amerikai antitröszt-engedélyt, és az osztrák, a német, az ír és a magyar versenyjog szerint szükséges minden engedélyt vagy jóváhagyást.
6. A Globe 2009. november 2-án kelt kérelmében az 1-5. pontok szerint létrejövő tranzakcióhoz – mint vállalkozások összefonódásához – a tisztességtelen piaci magatartás és versenykorlátozás tilalmáról szóló, többször módosított 1996. évi LVII. törvény (a továbbiakban: Tpv.) VI. fejezetének rendelkezései alapján a Gazdasági Versenyhivatal (a továbbiakban: GVH) engedélyét kérte.
A felek kérelmet nyújtottak be az osztrák, a német, az ír versenyhatóságokhoz is.

II.

A tranzakció résztvevői

A. Globe – az Emerson csoport része

7. A Globe az Emerson Electric Company ("Emerson") 100 %-os közvetlen tulajdonában álló leányvállalata. A Kérelmező egy projektársaság, azaz egy olyan holdingársaság amelyet kizárólag ezen összefonódás céljára hoztak létre és az Avocenttel tervezett összefonódás létrejöttével meg fog szűnni.

A Kérelmező anyavállalata, az Emerson egy Missouri állambeli nyilvános társaság, melynek részvényeivel a New York-i tőzsdén (NYSE) kereskednek. Az Emerson közvetlenül vagy közvetve összesen 831 leányvállalatot irányít.

Az Emerson Vállalkozáscsoporthoz tartozó - az ügy szempontjából releváns - vállalkozások listáját a Vj-141/2009-es iktatószámú űrlap I. részének 2. pontja tartalmazza. A táblázat csak a vállalkozáscsoportot irányító vállalatot és mindazon leányvállalatokat sorolja fel, amelyek közvetetten vagy közvetlenül részesedéssel rendelkeznek magyar leányvállalatokban. Az Emerson vállalkozáscsoportot, az összefonódást megelőzően feltüntető ábra a Vj-141/2009-es számú kérelem I/2A mellékletében található. A magyarországi leányvállalatok neve, székhelye, tevékenységi köre a vizsgálati jelentés II.1. pontjában található.

Az Emerson csoport tagjai öt üzletágban forgalmazznak termékeket és nyújtanak szolgáltatásokat. Az üzletágak részletes ismertetését és azon belül a magyar piac vagy az összefonódással érintett piacok szempontjából releváns közvetett résztvevők ismertetését a Vj-141/2009-es számú bejelentési űrlap IV.1.1/1 pontja tartalmazza.

B. Avocent - Avocent vállalkozáscsoport

8. Az összefonódás során irányítás alá kerülő közvetlen résztvevő társaság az Avocent, mely az Avocent vállalkozáscsoport legfelső szintjén álló anyavállalat. Az Avocent-részvényekkel a NASDAQ részvénytőzsdén kereskednek.

Az Avocent az IT infrastruktúra összekapcsolását és központi vezérlését biztosító szoftver- és hardvertermékeket és –technológiákat tervez, gyárt, értékesít, illetve hasznosít licencia szerződések útján. A termékek köre: helyi és távoli kapcsolás (switching), soros konzol szerverek (serial console servers), digitális kiterjesztés (digital extension), beágyazott infrastruktúra (embedded infrastructure), IPMI (intelligent platform management infrastructure), service processor kezelők (service processor managers), vezeték nélküli, mobil és videomegjelenítési megoldások. Az Avocent kapcsolatban áll vezető technológiai szolgáltatókkal, mint a HP, a Dell, az IBM, az Intel vagy az FTS, amelyeknek eredeti végtermék gyártói (OEM) tevékenységéhez szállít termékeket. A vásárlók közé tartozik többek között a Microsoft Corporation, az Intel, a Dell, a HP, a Time Warner, a GE, az Exxon Mobile, a FedEx és a Home Depot.

Az Avocent közvetlenül vagy közvetve 43 leányvállalatot és 3 kereskedelmi képviselőt irányít.

Az Avocent csoportba tartozó vállalkozások szoftver- és hardvertermékeket kínálnak és különböző technológiai szolgáltatásokat nyújtanak: (i) kezelőrendszerek (management systems), (ii) LANDesk, (iii) összekapcsolás és vezérlés (connectivity and control). Az üzleti egységek részletes ismertetését és azon belül az összefonódással érintett piacok szempontjából releváns közvetett résztvevők ismertetését az Űrlap IV.1.1/2 pontja tartalmazza.

Az Avocent vállalkozáscsoportba nem tartoznak Magyarországon bejegyzett vállalkozások.

III.

Az engedélykérési kötelezettség

9. A Tpv. 1. § alapján a törvény hatálya kiterjed a természetes és a jogi személynek, valamint a jogi személyiség nélküli gazdasági társaságnak (a továbbiakban az előzőekkel együtt: vállalkozás) a Magyar Köztársaság területén tanúsított piaci magatartására. E törvény hatálya alá tartozik, továbbá a vállalkozás külföldön tanúsított piaci magatartása is, ha annak hatása a Magyar Köztársaság területén érvényesülhet. A kérelem szerinti tranzakció két külföldön bejegyzett vállalkozás külföldön tanúsított magatartásának eredményeként jön létre, de mindkét vállalkozás csoportnak van Magyarországra irányuló exportja és az Emerson vállalkozáscsoportnak magyarországi székhellyel bejegyzett leányvállalatai is vannak ezért az összefonódás hatása a Magyar Köztársaság területén érvényesülhet, ezért a Tpv. hatálya kiterjed az összefonódásra.
10. A Tpv. 23. § (1) bekezdésének (b) pontja értelmében vállalkozások összefonódása (koncentrációja) jön létre, ha egy vállalkozás vagy több vállalkozás közösen közvetlen vagy közvetett irányítást szerez további egy vagy több, tőle független vállalkozás egésze vagy része felett. Az 1-5 pontok szerinti, jelen eljárásban vizsgált magatartás - a Globe közvetlen irányításszerzése a tőle független Avocent felett, amelyet a Kérelmező a Tpv. 23. §-a (2) bekezdésének a) pontja szerint az Avocentben a szavazati jogok több mint 50%-át képviselő részvények megszerzésével valósít meg - a Tpv. 23. § (1) bekezdés (b) pontja alapján vállalkozások összefonódásának minősül.
11. A Tpv. 24. § értelmében a vállalkozások összefonódásához a GVH engedélye szükséges, ha valamennyi érintett vállalkozás-csoport, valamint az érintett vállalkozás csoportok tagjai és más vállalkozások által közösen irányított vállalkozások előző üzleti évben elért nettó árbevétele együttesen a tizenöt milliárd forintot meghaladja, és az érintett vállalkozás csoportok között van legalább két olyan vállalkozás csoport, melynek az előző évi nettó árbevétele a vállalkozás-csoport tagjai és más vállalkozások által közösen irányított vállalkozások nettó árbevétele együtt 500 millió forint felett van. A kérelemben érintett vállalkozáscsoportok saját tevékenységükön keresztül realizáltak bevételt Magyarország területén a kérelem benyújtását megelőző üzleti évben. A Kérelem III. részében megadott adatokkal összhangban a 2008-as pénzügyi év Tpv. szerint számolt nettó árbevétele
- az Avocent vállalkozáscsoport esetében ... USD, azaz ... forint,¹
 - az Emerson vállalkozáscsoport esetében ... USD, azaz ... forint².
- Az árbevételei adatokat a Vj-141/2009-es számú bejelentési űrlap III. része és a III/1A., III/1B., és III/1C. mellékletek tartalmazzák. Az adatokat a Kérelmező üzleti titokként kérte kezelni. A bejelentési űrlap üzleti titkot nem tartalmazó változata a Vj-141-004/2009-es iktatószámú beadvány 1. számú mellékletében található.

¹ Üzleti titok

² Üzleti titok- az üzleti év eltér a naptári évtől, ezért a 2007. október 1-től 2008. szeptember 30-ig terjedő adatok kerültek figyelembe vételre.

12. Az Összefonódás nem közösségi léptékű a Tanács 139/2004/EK rendelete (a továbbiakban: "összefonódás-ellenőrzési rendelet") értelmében. Az összefonódás-ellenőrzési rendelet 1. cikkének (2) és (3) bekezdésében meghatározott küszöbszámokat azért nem éri el az összefonódás, mert az Avocentnek nincs sem 250 millió eurót meghaladó közösségi szintű forgalma, sem legalább három tagállam mindegyikében 25 millió eurót meghaladó forgalma.
13. Az összefonódással érintett vállalkozáscsoportok (az Emerson-csoport és az Avocent csoport) 2008. évi együttes nettó árbevétele meghaladta a tizenötmilliárd forintot, ezen belül mindkét vállalkozás-csoporté az ötszázmillió forintot, ezért az összefonódáshoz a Tpv. 24. § (1) bekezdése alapján a Gazdasági Versenyhivatal engedélye szükséges.

IV.

Az engedélyezés

14. A Tpv. 30. § (2) bekezdése szerint a Gazdasági Versenyhivatal nem tagadhatja meg az engedély megadását, ha – az (1) bekezdésben foglaltakat figyelembe véve – az összefonódás nem csökkenti jelentős mértékben a versenyt az érintett piacon, különösen gazdasági erőfölény létrehozása vagy megerősítése következményeként.
15. A Tpv. eddigi alkalmazási tapasztalatai alapján a Versenytanács az összefonódás horizontális-, vertikális-, portfólió- és konglomerátum hatásait vizsgálja a Gazdasági Versenyhivatal Elnökének és a Versenytanács Elnökének 1/2003. számú Közleményében (a továbbiakban: Közlemény) foglaltak szerint.

Horizontális hatások

16. A két vállalkozáscsoport összefonódása versenyjogi szempontból számottevő horizontális hatással azokon az érintett piacokon járhat, ahol azonos tevékenységgel mindkét vállalkozáscsoport jelen van. A vizsgálat két ilyen terméket azonosított - a Rack PDU-t és az LCD konzolokat -, mint a Tpv. 14. § (2) bekezdése szerinti érintett árupiacokat.
17. A rendelkezésre álló információk alapján az érintett termékpiacok földrajzi dimenziója szélesebb, mint Magyarország: a Rack PDU-k tekintetében az európai kiterjedésű piacról van szó, az LCD konzolok esetében a piac világméretűnek tekinthető (figyelemmel a Vj-141-007/2009. sz. vizsgálati jelentés V.3. pontjában kifejtettekre).
18. Figyelemmel az országosnál szélesebb releváns földrajzi kiterjedésre az összefonódást megelőzően mindkét érintett vállalkozáscsoport piaci részesedése alapján a harmadik legnagyobb piaci szereplőnek számított egy-egy érintett piacon: az Emerson-csoport a Rack PDU európai piacán valamivel 10% alatti részesedéssel (az

Avocent részesedése 3.1%), az Avocent-csoport az LCD konzolok világpiacán valamivel 15% alatti részesedéssel (az Emerson részesedése 2,8%). Nem várható azonban számottevő horizontális hatás, mivel a létrejövő új vállalkozáscsoport az összefonódást követően mindkét piacon - a korábinál néhány százalékkal magasabb – de 20%-nál mindkét esetben lényegesen alacsonyabb piaci részesedéssel – megmarad harmadik legnagyobb szereplőnek, továbbra is több, erős szereplővel versengve. Ezen túlmenően, pozitív versenyhatást sem kizárható abból a tényből fakadóan, hogy egy erősödő harmadik szereplő támaszt versenyt a piacvezetőknek. Mindezekre tekintettel a Versenytanács álláspontja szerint érdemi horizontális hatás nem valószínűsíthető, ezért azzal az összefonódás engedélyezését tekintve nem kell számolni.

19. Mindezek figyelembe vételével a versengő vállalkozások számának az érintett piacokon történő csökkenése ellenére érdemi horizontális hatással nem kell számolni.

Vertikális, portfólió és konglomerátum hatás

20. A felek nem állnak olyan vertikális kapcsolatban, ahol az összefonódás következtében káros vertikális hatásokkal kellene számolni. Az érintett piacok jellege, az azokon elért viszonylag alacsony részesedések és erős versenytársak jelenléte miatt vertikális, portfólió vagy konglomerátum hatással nem kell számolni.

A kérelmezett összefonódás piaci hatása

21. A Versenytanács nem látott arra utaló jeleket azonosíthatónak, hogy a kérelmezett összefonódás a Magyarországra szűkített piacon káros hatásokkal járna, arra figyelemmel, ami a földrajzi értelemben szélesebb piacok - európai, illetőleg világpiac - kapcsán kifejtésre került.

A Versenytanács döntése

22. Mindezekre tekintettel a Versenytanács a Tpv. 77. § (1) bekezdés a) pontja szerinti határozatában – a Tpv. 71.§ (2) bekezdés alapján előterjesztett vizsgálói jelentésben foglalt indítvánnyal egyezően – az összefonódást engedélyezi.

V.

Eljárási kérdések

23. A GVH hatásköre a Tpv. 45. §-án, illetékessége a Tpv. 46. §-án alapul. E rendelkezések értelmében a GVH kizárólagos hatáskörrel rendelkezik minden olyan versenyfelügyeleti ügyben, amely nem tartozik bíróság hatáskörébe (Tpv. 86. §), illetékessége pedig az ország egész területére kiterjed.

24. A Versenytanács jelen eljárásában a Közleményben foglaltak alapján alkalmazta a Tpv. 63. § (3) bekezdés ac) pontját, amely szerint a határozatot 45 napon belül kell meghozni, amennyiben az engedély a Tpv. 30. § (2) bekezdése alapján nyilvánvalóan nem tagadható meg. A Versenytanács megállapította a Közlemény 14.ii. a) és b) pontjaiban előírt feltételek teljesülését, és értékelte azt, hogy a Közlemény 14.ii. c) pontjában előírt feltétel csupán 1 ezrelék piaci részesedési többlet miatt nem teljesül formálisan, de a különbség igen csekély mértékű, és az összefonódás nem eredményezett növekedést.
25. A kérelmező a Tpv. 62. § (1) bekezdésében foglaltak szerinti négymillió forintos eljárási díjat leróta, így a továbbiakban az eljárási díj megfizetéséről a jelen határozat nem rendelkezik.
26. A Versenytanács határozatát – a Tpv. 73. § (1) bekezdésének alkalmazásával – tárgyaláson kívül hozta meg.
27. Az ügyfeleket megillető jogorvoslati jog a Tpv. 83. § (1) és (2) bekezdésein alapul.

Budapest, 2009. december 10.

dr. Miskolczi Bodnár Péter sk.
előadó versenytanács tag

dr. Gadó Gábor sk.
versenytanács tag

dr. Dobos Gergely sk.
versenytanács tag