



**PREZES  
URZĘDU OCHRONY  
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW  
MAREK NIECHCIAŁ**

DKK-1-421-14/07/GG

Warszawa, dnia 27 sierpnia 2007 r.

**DECYZJA Nr DKK - 13/07**

Na podstawie art. 18 w związku z art. 13 ust. 1 pkt 2 i ust. 2 pkt 2 ustawy z dnia 16 lutego 2007 r. *o ochronie konkurencji i konsumentów* (Dz. U. Nr 50, poz. 331 ze zm.) po przeprowadzeniu postępowania antymonopolowego, wszczętego na wniosek Energetyki Południe S.A. z siedzibą w Katowicach, Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów **wydaje zgodę** na dokonanie koncentracji, polegającej na przejściu przez Energetykę Południe S.A. z siedzibą w Katowicach kontroli nad Przedsiębiorstwem Energetyki Ciepłej Katowice S.A. w upadłości z siedzibą w Katowicach.

**UZASADNIENIE**

W dniu 1 sierpnia 2007 r. do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów wpłynęło zgłoszenie zamiaru koncentracji, polegającej na przejściu przez Energetykę Południe S.A. z siedzibą w Katowicach (dalej: „Energetyka Południe”) kontroli nad Przedsiębiorstwem Energetyki Ciepłej Katowice S.A. w upadłości z siedzibą w Katowicach (dalej: „PEC Katowice”).

W związku z tym, iż spełnione zostały niezbędne przesłanki uzasadniające zgłoszenie koncentracji, bowiem:

- łączny obrót na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej przedsiębiorców uczestniczących w koncentracji w roku obrotowym poprzedzającym rok zgłoszenia przekroczył równowartość 50 mln euro, tj. kwotę określoną w art. 13 ust. 1 pkt 2 ustawy z dnia 16 lutego 2007 r. *o ochronie konkurencji i konsumentów* (Dz. U. Nr 50, poz. 331 ze zm.), zwanej dalej także ustawą antymonopolową,
- przejęcie przez przedsiębiorcę kontroli nad innym przedsiębiorcą jest jednym ze sposobów koncentracji, określonym w art. 13 ust. 2 pkt 2 ustawy antymonopolowej,
- w przedmiotowej sprawie nie występuje żadna okoliczność z katalogu przesłanek egzoneracyjnych, wymienionych w art. 14 ww. ustawy, powodująca wyłączenie obowiązku zgłoszenia zamiaru koncentracji,

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, zwany dalej również organem antymonopolowym, wszczął postępowanie w niniejszej sprawie, o czym, zgodnie z art. 61 § 4 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. *Kodeks postępowania administracyjnego* (tekst jedn. Dz. U. z 2000 r. Nr 98, poz.1071 ze zm.), powiadomił Energetykę Południe pismem z dnia 13 sierpnia 2007 r.

### **W trakcie postępowania organ antymonopolowy ustalił, co następuje:**

#### ***Przyczyny i opis transakcji***

Niniejsza koncentracja stanowi kontynuację realizacji zadań określonych w przyjętym przez Radę Ministrów w dniu 28 marca 2006 r. „*Programie dla elektroenergetyki*”. Program ten przewiduje konsolidację przedsiębiorców z branży elektroenergetycznej należących do Skarbu Państwa. Celem koncentracji jest m.in. zapewnienie bezpieczeństwa energetycznego mieszkańcom pięciu miast aglomeracji śląskiej, poprzez kontynuację działalności PEC Katowice.

Planowana koncentracja nastąpi poprzez podwyższenie kapitału zakładowego Energetyki Południe. Nowa emisja akcji imiennych Energetyki Południe zostanie skierowana do jednego akcjonariusza – Skarbu Państwa, który pokryje je wkładem niepieniężnym, tj. akcjami PEC Katowice. W wyniku tej transakcji Energetyka Południe uzyska 85% akcji i tyle samo głosów na Walnym Zgromadzeniu

Akcjonariuszy PEC Katowice, a tym samym przejmie kontrolę nad tym przedsiębiorcą.

### ***Uczestnicy koncentracji***

**I. Energetyka Południe** – aktywny uczestnik koncentracji – jest spółką holdingową, działającą również jako broker na rynku energii elektrycznej. W dalszej perspektywie spółka zamierza podjąć działalność w zakresie hurtowego handlu energią elektryczną. Energetyka Południe powstała w wyniku realizacji wspomnianego wyżej „Programu dla elektroenergetyki”, zgodnie z którym w skład grupy kapitałowej, na czele której stoi Energetyka Południe wchodzi<sup>1</sup>:

- ENION S.A. z siedzibą w Krakowie (dalej: „ENION”) – utworzona w wyniku połączenia spółek dystrybucyjnych działających na terenie Polski Południowej. Głównym przedmiotem działalności Spółki jest obrót i dystrybucja energii elektrycznej. ENION posiada 8 spółek zależnych prowadzących działalność w zakresie wytwarzania energii elektrycznej oraz różnorodną działalność usługową,
- EnergiaPro Koncern Energetyczny S.A. z siedzibą we Wrocławiu (dalej: „EnergiaPro”) – została utworzona w oparciu o zakłady energetyczne z Dolnego Śląska i Opolszczyzny. Głównym przedmiotem działalności Spółki jest obrót i dystrybucja energii elektrycznej. EnergiaPro posiada 6 spółek zależnych działających w zakresie wytwarzanie energii elektrycznej, produkcji i dystrybucji energii cieplnej, świadczenia różnego rodzaju usług,
- Południowy Koncern Energetyczny S.A. z siedzibą w Katowicach (dalej: „PKE S.A.”) – Spółka powstała na bazie pięciu elektrowni zlokalizowanych na południu Polski, tj. „Jaworzno III”, „Łaziska”, „Łagisza”, „Siersza” i „Halemba”. Przedmiot działalności tej Spółki obejmuje przede wszystkim produkcję i sprzedaż energii elektrycznej oraz energii cieplnej. Do PKE S.A. należy 11 spółek działających na różnych rynkach (np.: produkcji i dystrybucji energii elektrycznej i cieplnej, wydobywania i kruszenia skał wapiennych,

---

<sup>1</sup> Prezes UOKiK wydał zgodę na utworzenie tej grupy decyzją Nr DOK-29/07 z dnia 8 marca 2007 r.

górnictwa węgla kamiennego, świadczenia usług medycznych i gastronomicznych),

- Elektrownia „Stalowa Wola” S.A. z siedzibą w Stalowej Woli (dalej: „ESW”) – prowadzi działalność przede wszystkim w zakresie produkcji i sprzedaży energii elektrycznej. Ponadto ESW wytwarza i sprzedaje energię ciepłą. ESW posiada dwie spółki zależne działające na rynku usług budowlano-montażowych i remontowych,
- Elektrociepłownia Tychy S.A. w upadłości z siedzibą w Tychach<sup>2</sup> (dalej: „EC Tychy”) – zajmuje się produkcją energii elektrycznej oraz produkcją i dystrybucją energii ciepłej. Posiada jedną spółkę zależną działającą na rynku robót budowlanych.

**II. PEC Katowice** – pasywny uczestnik koncentracji – przedmiotem działalności tego przedsiębiorcy jest produkcja, dystrybucja i sprzedaż energii ciepłej. PEC Katowice działa na terenie pięciu sąsiadujących ze sobą miast województwa śląskiego: Katowic, Chorzowa, Mysłowic, Siemianowic Śląskich i Świętochłowic. PEC Katowice nie posiada podmiotów zależnych, a jego jedynym właścicielem jest Skarb Państwa.

PEC Katowice prowadzi działalność na podstawie koncesji udzielonych przez Prezesa Urzędu Regulacji Energetyki (dalej: „Prezes URE”) w zakresie:

- wytwarzania ciepła (koncesja udzielona na okres do 31.10.2008 r.),
- przesyłania i dystrybucji ciepła (koncesja udzielona na okres do 15.11.2008 r.),
- obrotu ciepłem (koncesja udzielona na okres do 31.10.2008 r.).

PEC Katowice posiada sieci ciepłne o łącznej długości **[tajemnica przedsiębiorstwa – zał. pkt 1]**, stanowiące systemy przesyłu ciepła na terenie pięciu ww. miast województwa śląskiego. Eksploatuje **[tajemnica przedsiębiorstwa – zał. pkt 2]** własnych kotłowni o łącznej mocy zainstalowanej **[tajemnica przedsiębiorstwa – zał. pkt 3]**. Większość ciepła sprzedawanego przez PEC Katowice **[tajemnica przedsiębiorstwa – zał. pkt 4]** pochodzi ze źródeł obcych.

---

<sup>2</sup> Zgodę na przejęcie kontroli nad tym przedsiębiorcą przez Energetykę Południe Prezes UOKiK wyraził w decyzji Nr DKK-8/07 z dnia 7 sierpnia 2007 r.

W ramach koncesji udzielonej na obrót ciepłem, PEC Katowice dokonuje zakupu ciepła (w postaci ciepłej wody) u siedmiu dostawców ciepła, wytworzonego w następujących źródłach ciepła:

1. PKE S.A. – źródła: Elektrociepłownia Katowice oraz Elektrociepłownia II w Jaworznie (dalej: „EC Katowice” i „EC II Jaworzno”),
2. Zakłady Energetyki Ciepłej Sp. z o.o. – źródła: kotłownia „Wujek”, kotłownia „Śląsk”, kotłownia „Mysłowice”, kotłownia „Wesoła”,
3. EC „Szopienice” Sp. z o.o.,
4. Ciepłownia Siemianowice,
5. Ciepłownia Siemianowice Sp. z o.o. (poprzez sieć c.o. Przedsiębiorstwa EKSPAR Sp. z o.o.),
6. SCE Jaworzno III Sp. z o.o.

PEC Katowice dostarcza ciepło do następujących grup odbiorców:

- spółdzielni mieszkaniowych, komunalnych zakładów mieszkaniowych, wspólnot mieszkaniowych, prywatnych właścicieli domów wielorodzinnych [**tajemnica przedsiębiorstwa – zał. pkt 5**],
- służby zdrowia, oświaty, urzędów, służby cywilnej i wojska, czyli tzw. „budżetówki” [**tajemnica przedsiębiorstwa – zał. pkt 5**],
- przedsiębiorców prowadzących wszelką działalność gospodarczą [**tajemnica przedsiębiorstwa – zał. pkt 6**],
- domków jednorodzinnych [**tajemnica przedsiębiorstwa – zał. pkt 7**],
- innych odbiorców, jak np. parafie, kluby sportowe itp. [**tajemnica przedsiębiorstwa – zał. pkt 8**]

### **Organ antymonopolowy zważył, co następuje:**

#### ***Rynki właściwe, na które koncentracja wywiera wpływ***

W myśl art. 4 pkt. 9 ustawy antymonopolowej, przez rynek właściwy rozumie się rynek towarów, które ze względu na ich przeznaczenie, cenę oraz właściwości, w tym jakość, są uznawane przez ich nabywców za substytuty oraz są oferowane

na obszarze, na którym, ze względu na ich rodzaj i właściwości, istnienie barier dostępu do rynku, preferencje konsumentów, znaczące różnice cen i koszty transportu, panują zbliżone warunki konkurencji. A zatem rynek ten wyznaczają zasadniczo dwa elementy: towar (*rynek produktowy*) i terytorium (*rynek geograficzny*).

Jednocześnie, stosownie do rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 3 kwietnia 2002 r. w sprawie zgłoszenia zamiaru koncentracji przedsiębiorców (Dz. U. Nr 37, poz. 334):

- A) rynkiem właściwym, na który koncentracja wywiera wpływ w układzie **horyzontalnym** (poziomym), jest każdy rynek produktowy, na którym zaangażowani są co najmniej dwaj przedsiębiorcy uczestniczący w koncentracji (rynki wspólne) i gdzie koncentracja prowadzi do uzyskania łącznego udziału w rynku geograficznym w wysokości większej niż 20%,
- B) rynkiem właściwym, na który koncentracja wywiera wpływ w układzie **wertykalnym** (pionowym), jest każdy rynek produktowy, jeżeli równocześnie działa na nim co najmniej jeden przedsiębiorca uczestniczący w koncentracji, jest on równocześnie rynkiem zakupu lub sprzedaży, na którym działa którykolwiek z pozostałych przedsiębiorców uczestniczących w koncentracji i udział w rynku przedsiębiorców uczestniczących w koncentracji na tych rynkach przekracza 30%, bez względu na to, czy aktualnie istnieje powiązanie typu dostawca-odbiorca między tymi przedsiębiorcami,
- C) rynkiem właściwym, na który koncentracja wywiera wpływ w układzie **konglomeratowym**, jest każdy rynek produktowy, na którym pomiędzy uczestnikami koncentracji nie istnieją żadne powiązania (układy) horyzontalne i wertykalne, ale przynajmniej jeden przedsiębiorca uczestniczący w koncentracji posiada więcej niż 40% udziału w jakimkolwiek rynku właściwym.

Mając na względzie definicję rynku właściwego oraz ww. kryteria wyznaczania rynków właściwych, na które koncentracja wywiera wpływ, organ antymonopolowy uznał, iż:

**Ad. A)** Przedmiotowa koncentracja nie wywiera wpływu na żaden rynek właściwy w układzie horyzontalnym, chociaż obaj uczestnicy koncentracji prowadzą działalność na tym samym rynku produktowym, tj. na rynku wytwarzania (produkcji) energii cieplnej (ciepła). Aktywny uczestnik koncentracji – Energetyka Południe działa na tym rynku poprzez EC Katowice i EC II Jaworzno (obie należące do PKE S.A.), natomiast PEC Katowice poprzez własne kotłownie zlokalizowane na terenie objętym zasięgiem działania tego przedsiębiorcy.

Uzasadniając powyższe twierdzenie, na podstawie informacji otrzymanych od Energetyki Południe, organ antymonopolowy stwierdził, co następuje:

Ciepło jako produkt będący przedmiotem sprzedaży ma szczególne właściwości, m.in. szczególne wymagania transportu oraz podatność na utratę jakości. Wymagania te determinują sposób jego przesyłu. Z uwagi na wymagane parametry termiczne, dostawa ciepła realizowana jest sieciami jedynie o zasięgu lokalnym – nie dalej niż na odległość ok. 20 km od źródła ciepła, czyli jego wytwórcy. System grzewczy PEC Katowice zasilany jest w energię cieplną z wielu źródeł o różnej wielkości i mocy, z których każde zasadniczo zasila odrębną sieć ciepłowniczą. Sieć ciepłownicza zbudowana jest z rurociągów zasilających i powrotnych wypełnionych wodą, pomp pompujących wodę do odbiorców, układów regulacji i układów pomiarowych. Woda jest podgrzewana w źródłach ciepła (elektrociepłowniach, ciepłowniach lub kotłowniach) i dostarczana do odbiorców, a następnie schłodzona wraca do źródła celem ponownego podgrzania. Jest to obieg zamknięty i dlatego też sieci ciepłownicze zasilane z poszczególnych źródeł (producentów) z reguły nie są połączone. W dużych aglomeracjach miejskich, zasilanych z kilku źródeł ciepła, niektóre z tych sieci łączy się w celu zapewnienia nieprzerwanych dostaw ciepła na wypadek wystąpienia stanów awaryjnych lub remontu źródła. Jednak w normalnej eksploatacji połączenia te nie są wykorzystywane – zamknięte są przez zasuwę odcinające.

Jak już wcześniej podano Energetyka Południe dostarcza ciepło do PEC Katowice z dwóch elektrociepłowni, tj.:

- EC Katowice, która poprzez sieć ciepłowniczą podłączoną do tego producenta dostarcza ciepło dla części Katowic i części Siemianowic Śląskich,

- EC II Jaworzno obejmująca siecią połączoną z tym producentem część miasta Mysłowice.

Sieć ciepłownicza podłączona do każdej z tych elektrociepłowni tworzy zamknięty obieg, stąd też teren przez który ta sieć przebiega wyznacza jednocześnie terytorialny zasięg działania, czyli rynek geograficzny dla obu producentów ciepła. Tak więc w zakresie produkcji ciepła dla EC Katowice będzie to rynek obejmujący część Katowic i Siemianowic Śląskich, a dla EC II Jaworzno część Mysłowic.

Jednocześnie należy wyjaśnić, iż PEC Katowice wytwarza ciepło w małych kotłowniach o bardzo małej mocy, dostarczających bezpośrednio ciepło do odbiorców, którymi z reguły są osiedla mieszkaniowe. Ponieważ budowa sieci ciepłowniczej jest bardzo drogą inwestycją (budowa 1 km sieci kosztuje ok. 5 mln złotych), nieopłacalne byłoby budowanie sieci do jednej małej kotłowni. Dlatego też w przypadku PEC Katowice tylko trzy kotłownie z terenu Katowic należące do tego przedsiębiorcy, ze względu na ich bliskie położenie, są połączone z siecią ciepłowniczą (poprzez jeden wspólny węzeł). Przez tę sieć zaopatrywana jest w ciepło część Katowic.

Na odrębność działania poszczególnych sieci ciepłowniczych wskazuje także fakt, iż każda sieć posiada oddzielną taryfę cenową zatwierdzoną przez Prezesa URE.

Uwzględniając zatem powyższe uwarunkowania należy przyjąć, iż zasięg terytorialny każdej sieci ciepłowniczej zasilanej przez danego producenta ciepła (źródło ciepła) wyznacza rynek geograficzny dla tego producenta. Będą to więc oddzielne rynki lokalne o charakterze monopolu naturalnego. Idąc zatem tym tokiem rozumowania, należy uznać, że uczestnicy niniejszej koncentracji jako producenci ciepła działają na odrębnych rynkach geograficznych, nie występuje więc horyzontalne powiązanie ich działalności.

Reasumując należy stwierdzić, że przedmiotowa koncentracja nie wywiera wpływu na żaden rynek właściwy w układzie horyzontalnym.

**Ad. B)** Jak już wcześniej podano, PEC Katowice prowadzi także działalność w zakresie przesyłu i dystrybucji ciepła na terenie Katowic, Chorzowa, Mysłowic, Siemianowic Śląskich i Świętochłowic. Większość ciepła dostarczanego przez PEC Katowice odbiorcom finalnym pochodzi ze źródeł obcych, w tym z dwóch elektrociepłowni należących do Energetyki Południe. Między uczestnikami



koncentracji występuje więc relacja typu dostawca – odbiorca na rynku zaopatrzenia w ciepło, na który składa się jego produkcja, przesył i dystrybucja. Działają na nim obaj uczestnicy koncentracji i jest on równocześnie rynkiem zakupu i sprzedaży, a udział Energetyki Południe i PEC Katowice w tym rynku znacznie przekracza poziom 30%. Zatem rynek zaopatrzenia w ciepło na terenie działania PEC Katowice jest rynkiem właściwym, na który niniejsza koncentracja wywiera wpływ w układzie wertykalnym.

Uzasadniając powyższe przede wszystkim należy zauważyć, że PEC Katowice działając na szczeblu przesyłu i dystrybucji ciepła nie spotyka się z konkurencją, bowiem rynek zaopatrzenia w ciepło po stronie popytu jest ze swej istoty rynkiem niekonkurencyjnym (monopol naturalny). Jest to spowodowane w głównej mierze barierami ekonomicznymi, technicznymi i organizacyjnymi, które powodują, iż na określonym obszarze działa tylko jeden przedsiębiorca, który może odbiorcom finalnym dostarczać ciepło. Duża kapitałochłonność rozwoju sektora ciepłowniczego powoduje, że zwykle na określonym terenie działa jeden system ciepłowniczy, za pomocą którego ciepło dostarczane jest finalnym odbiorcom. Tak jest również w tym przypadku, gdzie PEC Katowice będąc jedynym właścicielem i dysponentem całego systemu grzewczego na terenie pięciu ww. miast aglomeracji śląskiej, rozprowadza przez ten system ciepło wyprodukowane przez różnych producentów, m.in. także przez aktywnego uczestnika koncentracji. Jak wynika z punktu Ad. A uzasadnienia niniejszej decyzji, system grzewczy PEC Katowice składa się z sieci ciepłych zasilanych przez różne źródła, jednak z racji tego, że przedsiębiorca ten jest wyłącznym właścicielem tych sieci i wyłącznym dystrybutorem ciepła do końcowych odbiorców można uznać, że PEC Katowice także działa w warunkach monopolu naturalnego. Tym samym wejście na rynek zaopatrzenia w ciepło na terenie działania PEC Katowice nowego przedsiębiorcy, który zbudowałby alternatywny do obecnego system grzewczy, czy chociażby jedną sieć ciepłowniczą, jest praktycznie niemożliwe.

Również od strony podażowej rynek zaopatrzenia w ciepło na terenie działania PEC Katowice jest rynkiem niekonkurencyjnym, z tego względu, iż każdy dostawca (producent) ciepła dla PEC Katowice działa w warunkach monopolu naturalnego. O takim charakterze rynku produkcji ciepła (monopol naturalny) decydują przede wszystkim uwarunkowania techniczne – każdy producent zasila ciepłem jedną sieć

ciepłowniczą, zamkniętą dla innych producentów, która w naturalny sposób określa terytorialny zasięg działania danego producenta, określony jako rynek lokalny. Ponadto każda sieć ciepła powiązana z danym producentem posiada własną taryfę cenową zatwierdzoną przez Prezesa URE, co również wskazuje na odrębność (monopol) każdej sieci na terenie objętym jej zasięgiem działania.

**Ad. C)** W przedmiotowej sprawie rynkami właściwymi, na które koncentracja wywiera wpływ w układzie konglomeratowym, są następujące rynki:

- lokalne rynki sprzedaży energii elektrycznej odbiorcom końcowym nieuprawnionym do wyboru sprzedawcy, obejmujące obszar następujących województw: małopolskiego, śląskiego, podkarpackiego, łódzkiego, opolskiego, świętokrzyskiego i dolnośląskiego – udział grupy Energetyka Południe w każdym z tych rynków lokalnych wynosi 100%, co jest wynikiem działania przedsiębiorców należących do grupy Energetyka Południe w ramach monopolu naturalnego,
- lokalne rynki sprzedaży usług dystrybucji energii elektrycznej, obejmujące obszar województw: małopolskiego, śląskiego, podkarpackiego, łódzkiego opolskiego, świętokrzyskiego i dolnośląskiego – udział grupy Energetyka Południe w każdym z tych rynków lokalnych wynosi 100%,
- lokalne rynki sprzedaży ciepła – udział ESW w rynku sprzedaży ciepła na terenie Stalowej Woli i Niska wynosi **[tajemnica przedsiębiorstwa – zał. pkt 9]**, udział Energetyki Ciepłej w Kamiennej Górze Sp. z o.o. (spółki bezpośrednio kontrolowanej przez EnergiaPro z grupy Energetyki Południe) w rynku sprzedaży ciepła na terenie objętym własną siecią ciepłą zlokalizowaną w Kamiennej Górze wynosi **[tajemnica przedsiębiorstwa – zał. pkt 10]**, udział EC Tychy w rynku sprzedaży ciepła na terenie miasta Tychy wynosi **[tajemnica przedsiębiorstwa – zał. pkt 11]**,
- lokalne rynki dystrybucji ciepła – udział Energetyki Ciepłej w Kamiennej Górze Sp. z o.o. w rynku dystrybucji ciepła na terenie objętym własną siecią ciepłą zlokalizowaną w Kamiennej Górze wynosi **[tajemnica przedsiębiorstwa – zał. pkt 12]**, udział SCE Jaworzno III Sp. z o.o. w rynku dystrybucji ciepła na terenie Jaworzna wynosi **[tajemnica przedsiębiorstwa – zał. pkt 13]**.

## ***Ocena skutków planowanej koncentracji***

Przepis art. 18 ustawy antymonopolowej stanowi, iż Prezes Urzędu wydaje zgodę na dokonanie koncentracji, w wyniku której konkurencja na rynku nie zostanie istotnie ograniczona, w szczególności przez powstanie lub umocnienie pozycji dominującej na rynku.

Organ antymonopolowy dokonując oceny zasadności wyrażenia zgody na przeprowadzenie niniejszej koncentracji, wziął pod uwagę następujące przesłanki:

- w przedmiotowej sprawie brak jest rynków właściwych, na które koncentracja wywierałaby wpływ w układzie horyzontalnym,
- rynkiem właściwym, na który koncentracja wywiera wpływ w układzie wertykalnym jest rynek zaopatrzenia w ciepło na terenie działalności PEC Katowice. Jednak z uwagi na to, iż przedsiębiorcy działający na tym rynku zarówno na szczeblu sprzedaży ciepła (producenci ciepła z grupy Energetyki Południe), jak i na szczeblu zakupu ciepła (PEC Katowice jako dystrybutor ciepła dla odbiorców końcowych) prowadzą działalność w warunkach monopolu naturalnego, nie zachodzi więc podejrzenie, że konkurencja na tak określonym rynku zostanie istotnie ograniczona,
- koncentracja będzie wywierać wpływ w układzie konglomeratowym na niektóre (wskazane w punkcie Ad. C uzasadnienia decyzji) lokalne rynki sprzedaży energii elektrycznej odbiorcom końcowym nieuprawnionym do wyboru sprzedawcy, sprzedaży usług dystrybucji energii elektrycznej, sprzedaży ciepła i dystrybucji ciepła, jednak w ocenie organu antymonopolowego silna pozycja uczestników koncentracji na tych rynkach nie będzie miała istotnego wpływu na inne rynki, na których są obecni pozostali uczestnicy koncentracji,
- organ antymonopolowy uwzględnił także możliwość realizacji zasady TPA (*Third Party Access* czyli „dostęp trzeciej strony”). Zasada ta umożliwia swobodny dostęp podmiotów do sieci nie będącej ich własnością<sup>3</sup>. Dzięki niej umożliwia się odbiorcom finalnym zakup produktu (energii elektrycznej, gazu lub ciepła)

---

<sup>3</sup> Zasada ta obowiązuje od 1 stycznia 2003 r. na podstawie art. 4 ust. 2 ustawy z dnia 10 kwietnia 1997 r. *Prawo energetyczne* (tekst jedn. Dz. U. z 2003 r. Nr 153, poz. 1504 ze zm.).

bezpośrednio u wybranego przez siebie sprzedawcy i korzystanie z usług przesyłowych przedsiębiorstwa „sieciowego”. Analiza obowiązujących przepisów prawnych oraz istniejących uwarunkowań wykazuje, że możliwości korzystania z usług przesyłowych przez odbiorców ciepła na zasadzie TPA są praktycznie niemożliwe do realizacji ze względów technicznych lub ekonomicznych, gdyż wymagałoby to znacznych nakładów inwestycyjnych, powodując wzrost kosztów i opłat ponoszonych przez odbiorców ciepła,

- uwzględniony został także fakt poddania rynków energetycznych (w tym rynku ciepła) regulacji na podstawie przepisów ustawy *Prawo energetyczne*. Jednym z podstawowych narzędzi tej regulacji jest zatwierdzanie taryf przez Prezesa URE. W ocenie organu antymonopolowego sposób kalkulacji taryf oparty na kosztach uzasadnionych, przy określeniu szczegółowego mechanizmu kalkulacji w rozporządzeniach wykonawczych i kontroli tego procesu przez Prezesa URE, zapewnia odbiorcom ochronę przed nadmiernym wzrostem cen. W związku z powyższym niniejsza decyzja jest zbieżna z aktualnym orzecnictwem europejskim, bowiem Komisja Europejska wielokrotnie wyrażała zgodę na dokonanie koncentracji przedsiębiorstw energetycznych działających w podobnych warunkach rynkowych, nierzadko w warunkach monopolu naturalnego, kierując się przesłanką występowania administracyjnej regulacji rynku<sup>4</sup>. Wyżej prezentowane stanowisko Komisji Europejskiej zostało przyjęte w orzecznictwie organu antymonopolowego który wydał już kilka decyzji wyrażających zgodę na integrację kapitałową (właścicielską) producenta energii cieplnej i przedsiębiorstwa odpowiedzialnego za jej przesył, dystrybucję i obrót<sup>5</sup>.

Konkludując należy stwierdzić, że planowana koncentracja spełnia przesłanki określone w art. 18 ustawy *o ochronie konkurencji i konsumentów*. Przedsiębiorcy biorący udział w zamierzonej koncentracji nie spotykają się z konkurencją innych przedsiębiorców, a w związku z tym nie można mówić, że w wyniku dokonania tej

---

<sup>4</sup> Przykładowo w sprawach: M 3306 – E.ON/MIDLAND; M 3007 – E.ON/TXU GROUP; M 2890 – EDF/Seaboard; M 3210 – EDF/EDFT; M 2947 – VERBUND/ENERGIR ALIANZ.

<sup>5</sup> Między innymi w decyzjach: Nr RLU-23/05 z dnia 30 sierpnia 2005 r., Nr RWR-61/05 z dnia 27 września 2005 r., Nr RBG-36/05 z dnia 30 grudnia 2005 r.

koncentracji dojdzie do istotnego ograniczenia konkurencji. Zmiana nastąpi jedynie po stronie struktury własnościowej.

Wobec powyższego orzeczono jak w sentencji.

Stosownie do treści art. 81 ust. 1 ustawy *o ochronie konkurencji i konsumentów* w związku z art. 479<sup>28</sup> § 2 ustawy z dnia 17 listopada 1964 r. *Kodeks postępowania cywilnego* (Dz. U. z 1964 r. Nr 43, poz. 296 ze zm.), od niniejszej decyzji służy odwołanie do Sądu Okręgowego w Warszawie – Sądu Ochrony Konkurencji i Konsumentów – za pośrednictwem Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, w terminie dwutygodniowym od dnia jej doręczenia.

Marek Niechciał

**Otrzymuje:**

Energetyka Południe S.A.

*poprzez pełnomocnika:*

Radcę Prawnego Panią Barbarę du Vall

Kancelaria Prawa Patentowego, Gospodarczego i Konkurencji

Szwaja, du Vall, Nowińska i Partnerzy, adwokaci i radcowie prawni

ul. Lenartowicza 21/5

30-038 Kraków