

DELEGATURA UOKIK W KATOWICACH

Katowice, 21.12.2007r.

RKT-421-17/07/MK

Decyzja nr RKT-69/2007

Na podstawie art. 18 w związku z art. 13 ust. 1 i ust. 2 pkt 2 ustawy z dnia 16 lutego 2007r. o ochronie konkurencji i konsumentów (Dz.U. Nr 50, poz. 331 ze zmian.) oraz stosownie do art. 33 ust. 6 tej ustawy oraz § 7 rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 17 lipca 2007r. w sprawie właściwości miejscowej i rzeczowej delegatur Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (Dz. U. Nr 134, poz. 939), po przeprowadzeniu postępowania antymonopolowego wszczętego na wniosek Energetyki Południe SA w Katowicach, w imieniu Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, **wyda się zgodę** na dokonanie koncentracji polegającej na przejęciu przez Energetykę Południe SA w Katowicach kontroli nad Elektrociepłownią EC Nowa Sp. z o.o. w Dąbrowie Górniczej.

Uzasadnienie

W dniu 26.10.2007r. Energetyka Południe SA w Katowicach (zwana dalej: Energetyką Południe) dokonała zgłoszenia Prezesowi Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (zwany dalej organem antymonopolowym) zamiaru koncentracji polegającej na przejęciu przez tego przedsiębiorcę kontroli nad Elektrociepłownią EC Nowa Sp. z o.o. w Dąbrowie Górniczej (zwana dalej: Elektrociepłownia EC Nowa).

Z uwagi na to, iż zostały spełnione niezbędne przesłanki uzasadniające zgłoszenie zamiaru tej koncentracji, tj.:

- przejęcie przez przedsiębiorcę kontroli nad innym przedsiębiorcą, jest koncentracją o jakiej mowa w art. 13 ust. 2 pkt 2 ustawy z dnia 16 lutego 2007r. o ochronie konkurencji i konsumentów,
- łączny obrót 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 o ochronie konkurencji i konsumentów,
- w przedmiotowej sprawie nie występuje żadna okoliczność z katalogu przesłanek egzoneracyjnych, wymienionych w art. 14 ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów, wyłączająca zamiar tej koncentracji z obowiązku zgłoszenia Prezesowi Urzędu, organ antymonopolowy powiadomił Energetykę Południe o wszczęciu postępowania antymonopolowego w tej sprawie.

Organ antymonopolowy ustalił co następuje

Opis i przyczyny koncentracji

Obecnie 41,9% głosów na zgromadzeniu wspólników Elektrociepłowni EC Nowa posiada ENION SA, który jest przedsiębiorcą zależnym od Energetyki Południe.

Przedmiotowa koncentracja ma polegać na podwyższeniu kapitału Energetyki Południe oraz pokryciu przez Skarb Państwa nowoutworzonych akcji tego przedsiębiorcy wkładem niepieniężnym tj. udziałami Elektrociepłowni EC Nowa. W wyniku tej transakcji Energetyka Południe uzyska 42,1% głosów na zgromadzeniu wspólników tego przedsiębiorcy. Spowoduje to iż Energetyka Południe, łącznie z posiadanymi przez ENION SA udziałami, będzie posiadać łącznie 84% głosów na zgromadzeniu wspólników tego przedsiębiorcy.

Tym samym w świetle przepisów art. 13 ust. 2 pkt 2 ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów Energetyka Południe przejmie bezpośrednią kontrolę nad Elektrociepłownią EC Nowa.

Przyczyną realizacji tej koncentracji jest kontynuacja „Programu dla elektroenergetyki” przyjętego przez Radę Ministrów w dniu 28 marca 2006r. Program ten przewiduje konsolidację przedsiębiorców z branży elektroenergetycznej należących do Skarbu Państwa w cztery grupy energetyczne. Również w dniu 11 maja 2007r. Kolegium Ministerstwa Skarbu Państwa przyjęło strategię utworzenia koncernu ciepłowniczego w ramach struktur Energetyki Południe. Niniejsza koncentracja stanowi jeden z etapów realizacji tej strategii.

Utworzenie koncernu ciepłowniczego ma za zadanie, między innymi zapewnić bezpieczeństwo energetycznego Górnego Śląska oraz obniżenie kosztów działalności w zakresie produkcji i przesyłu ciepła. W szczególności dokonanie tej koncentracji ma umożliwić przeprowadzenie niezbędnych inwestycji, których celem ma być modernizacja źródeł ciepła oraz ograniczenie emisji CO₂.

Uczestnicy koncentracji

I. Energetyka Południe – aktywny uczestnik koncentracji jest spółką holdingową. Poza tym przedsiębiorca ten działa również jako broker na rynku energii elektrycznej. Rozważane jest również przejęcie przez tego przedsiębiorcę działalności w zakresie hurtowego handlu energią elektryczną. Energetyka Południe została utworzona w 2007r. W skład grupy kapitałowej tego przedsiębiorcy wchodzi:

1. ENION SA w Krakowie – powstał w wyniku połączenia spółek dystrybucyjnych działających na terenie Polski południowej takich jak Beskidzka Energetyka SA, Będziński ZE SA, ZE Częstochowa SA, ZE Kraków SA, ZE Tarnów SA, obecnie są to oddziały ENION-u. Głównym przedmiotem działalności tego przedsiębiorcy jest obrót i dystrybucja energii elektrycznej. Przedsiębiorca ten kontroluje m.in. następujących przedsiębiorców:

- a) Zespół Elektrowni Wodnych Rożnów Sp. z o.o. w Rożnowie, podstawowym przedmiotem działalności tego przedsiębiorcy jest prowadzenie eksploatacji 4 elektrowni wodnych,
- b) ENION Energia Sp. z o.o. w Krakowie, której głównym przedmiotem działalności jest wytwarzanie, przesył, dystrybucja i sprzedaż energii elektrycznej.

Ponadto do grupy kapitałowej ENION SA należy 6 przedsiębiorców, których głównym przedmiotem działalności jest działalność usługowa.

2. EnergiaPro KE SA we Wrocławiu – głównym przedmiotem działalności tego przedsiębiorcy jest obrót i dystrybucja energii elektrycznej. W skład grupy kapitałowej tego przedsiębiorcy wchodzi:

- a) Jeleniogórskie Elektrownie Wodne Sp. z o.o. w Jeleniej Górze, głównym przedmiotem działalności tego przedsiębiorcy jest wytwarzanie energii elektrycznej,
- b) Energetyka Ciepła w Kamiennej Górze Sp. z o.o. w Kamiennej Górze, prowadząca działalność w zakresie produkcji i dystrybucji ciepła oraz wytwarzania energii elektrycznej.
- c) EnergiaPro Gigawat Sp. z o.o. we Wrocławiu, której głównym przedmiotem działalności jest dystrybucja i sprzedaż energii elektrycznej.

Ponadto przedsiębiorca ten kontroluje 3 spółki świadczące różnego rodzaju usługi dla sektora energetycznego.

3. Południowy Koncern Energetyczny SA w Katowicach, powstał na bazie pięciu elektrowni tj. „Jaworzno III”, „Łaziska”, „Łagisza”, „Siersza” i „Halemba”. Przedmiotem działalności tego przedsiębiorcy jest produkcja i sprzedaż energii elektrycznej oraz ciepłej.

W skład grupy kapitałowej tego przedsiębiorcy wchodzi m.in.:

- a) Polska Energia – Pierwsza Kompania Handlowa Sp. z o.o. w Katowicach, której podstawowym przedmiotem działalności jest wytwarzanie i dystrybucja energii elektrycznej,
- b) Spółka Ciepłowniczo-Energetyczna Jaworzno III Sp. z o.o., której podstawowym przedmiotem działalności jest wytwarzanie i dystrybucja pary wodnej i gorącej wody,
- c) Ekopec Sp. z o.o. w Będzinie, której przedmiotem działalności jest wytwarzanie i dystrybucja pary wodnej i gorącej wody.

Ponadto do grupy kapitałowej PKE SA należy również 8 przedsiębiorców, których przedmiotem działalności jest m.in. wydobywanie węgla, kruszyw, oraz działalność pomocnicza i usługowa dla energetyki.

4. Elektrociepłownia Stalowa Wola SA w Stalowej Woli - prowadzi przede wszystkim działalność w zakresie produkcji i sprzedaży energii elektrycznej ponadto wytwarza i sprzedaje energię ciepłą na terenie miast Stalowa Wola i Nisko. Posiada dwie spółki zależne, których przedmiotem działalności jest przede wszystkim wykonywanie robót budowlanych oraz usługowych dla energetyki oraz produkcja i obróbka elementów i urządzeń metalowych oraz wykonywanie instalacji budowlanych.

5. Elektrociepłownia Tychy SA w Tychach - głównym przedmiotem działalności jest produkcja energii elektrycznej i ciepłej oraz dystrybucja tej energii na terenie Gminy Tychy. Przedsiębiorca ten posiada jednego przedsiębiorcę zależnego tj. PPU ECEBUD Sp. z o.o. w Tychach, którego przedmiotem działalności są roboty budowlane oferowane zarówno dla odbiorców indywidualnych oraz instytucjonalnych.

6. Przedsiębiorstwo Energetyki Ciepłej Katowice SA w Katowicach prowadzi natomiast działalność w zakresie wytwarzania, przesyłania, dystrybucji oraz obrotu ciepłem na obszarze Katowic, Chorzowa, Mysłowic, Siemianowic Śl. i Świętochłowic.

Jak ustalił organ antymonopolowy w tym postępowaniu, udział grupy kapitałowej Energetyki Południe, na poszczególnych rynkach związanych z produkcją i dostawą energii elektrycznej wynosi:

- na rynku krajowym wytwarzania i wprowadzania do obrotu energii elektrycznej „czarnej” ok. (...)%,
- na rynku krajowym obrotu hurtowego energią elektryczną - ok. (...)%,

- na krajowym rynku usług systemowych – Energetyka Południe nie była w stanie oszacować procentowego udziału na tym rynku, podała jedynie, iż największym przedsiębiorcą na rynku jest PSE-Operator SA w Warszawie,

- na krajowym rynku wytwarzania i wprowadzania do obrotu energii elektrycznej ze źródeł odnawialnych - ok. (...) ¹

Równoległe do niniejszego postępowania prowadzone jest postępowanie w sprawie koncentracji polegającej na przejęciu przez Energetykę Południe SA w Katowicach kontroli nad Przedsiębiorstwem Energetyki Ciepłej w Dąbrowie Górniczej Sp. z o.o. w Dąbrowie Górniczej². Dlatego też w niniejszym postępowaniu organ antymonopolowy wziął również pod uwagę przedmiot i obszar działalności PEC Dąbrowa Górnicza Sp. z o.o. (zwany dalej PEC Dąbrowa Górn.). Przedmiotem działalności tego przedsiębiorcy jest wytwarzanie, przesył, dystrybucja i obrót ciepłem. Prowadzi działalność na terenie Dąbrowy Górniczej, Będzina, Wojkowic, Czeladzi, Sosnowca, Olkusza, Bukowna, Kluczy, Sławkowa, Zawiercia i Łazów.

PEC Dąbrowa Górn. zarówno wytwarza ciepło w kotłowniach własnych jak i zakupuje go od dostawców zewnętrznych. Jednym z przedsiębiorców dostarczających ciepło dla PEC Dąbrowa Górn., na potrzeby odbiorców z terenu Będzina i Dąbrowy Górniczej jest Elektrociepłownia EC Nowa.

II. Elektrociepłownia EC Nowa Sp. z o.o. w Dąbrowie Górniczej – pasywny uczestnik tej koncentracji, powstała w 2001r. Majątek tej spółki został wydzielony z Huty Katowice SA (obecnie Mittal Steel Poland SA w Katowicach Oddział w Dąbrowie Górniczej). Głównym zadaniem tego przedsiębiorcy jest dostarczanie mediów energetycznych niezbędnych do produkcji hutniczej. Obecnie przedsiębiorca ten jest głównym dostawcą mediów energetycznych zarówno dla Mittal Steel jak i dla tych odbiorców, z którymi Mittal Steel miała uprzednio podpisane umowy dostawy.

Obecnie przedsiębiorca ten posiada koncesję Prezesa Urzędu Regulacji Energetyki na prowadzenie działalności gospodarczej w zakresie:

- wytwarzania i obrotu energią elektryczną w skojarzeniu z wytwarzaniem ciepła w źródle własnym zlokalizowanym w Dąbrowie Górniczej. Ok. (...) % energii jest sprzedawana do Mittal Steel oraz 11 innych odbiorców położonych w sąsiedztwie tego przedsiębiorcy. Pozostała część energii jest zużywana na potrzeby własne tego przedsiębiorcy. Jak wynika z danych Elektrociepłowni EC Nowa, posiada ona ok. (...) % udziału na rynku krajowym wytwarzania i wprowadzania do obrotu energii elektrycznej.

- wytwarzania ciepła w skojarzeniu z energią elektryczną w kotłowniach własnych w Dąbrowie Górniczej. Wytworzone ciepło sprzedawane jest na potrzeby Mittal Steel oraz sprzedawane jest do PEC w Dąbrowie Górn.,

- przesyłania i dystrybucji ciepła, wytworzonego w jednym własnym źródle ciepła dla potrzeb Mittal Steel. Ciepło to transportowane jest do granicy sieci Mittal Steel i PEC w Dąbrowie Górn.,

Ponadto Elektrociepłownia EC Nowa wytwarza następujące produkty:

- dmuch wielkopiecowy (sprężone powietrze wzbogacone w tlen wykorzystywane w procesie wielkopiecowym),

- powietrze sprężone dla bloków rozdziału powietrza,

- ciepłą wodę użytkową oraz parę dla Mittal Steel,

- wodę zdemineralizowaną i zmiękczoną dla potrzeb Mittal Steel,

¹ Dane Energetyki Południe za 2004r.

² Sprawa o sygn. RKT-421-16/07/MK.

- wodę chłodzącą dla potrzeb własnych oraz odbiorców zewnętrznych.

Organ antymonopolowy zważył, co następuje

Rynki właściwe, na które koncentracja wywiera wpływ

Zgodnie z art. 4 pkt 9 ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów oraz pkt 7.1.2 rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 17 lipca 2007r. w sprawie zgłoszenia zamiaru koncentracji przedsiębiorców (Dz.U. Nr 134, poz. 937), do wyznaczenia rynku właściwego konieczne jest jego zdefiniowanie pod względem produktowym i geograficznym.

Właściwy rynek produktowy obejmuje towary, które ze względu na ich przeznaczenie, cenę oraz właściwości, w tym jakość uznawane są przez nabywców za substytuty.

Natomiast przez właściwy rynek geograficzny rozumie się obszar oferowania towarów, 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.

Oznacza to, iż warunkiem niezbędnym do określenia rynku właściwego w danej sprawie jest jego zdefiniowanie w aspekcie produktowym i geograficznym.

Ponadto w myśl ww. rozporządzenia:

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 (ryunki 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 jeśli jednocześnie działa na nim co najmniej jeden przedsiębiorca uczestniczący w koncentracji, jest on równocześnie rynkiem zakupu lub sprzedaży (poprzedni lub następny szczebel obrotu), na którym działa którykolwiek z pozostałych z pozostałych przedsiębiorców uczestniczących w koncentracji oraz udział w rynku tych przedsiębiorców 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 między przedsiębiorcami uczestniczącymi w 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 uwadze definicję rynku właściwego oraz kryteria wyznaczania rynku właściwego pod względem horyzontalnym, wertykalnym i konglomeratowym, organ antymonopolowy uznał, co następuje.

Ad. a) W niniejszej sprawie brak jest rynków właściwych, na które niniejsza koncentracja wywiera wpływ w układzie horyzontalnym.

Jak ustalono w toku tego postępowania, co prawda obaj bezpośredni uczestnicy tej koncentracji tj. zarówno przedsiębiorcy należący do grupy kapitałowej Energetyki Południe (tj. Elektrociepłownia EC Łagisza w Będzinie oraz PEC w Dąbrowie Górn.)

i Elektrociepłownia EC Nowa prowadzą działalność w zakresie wytwarzania i wprowadzania do obrotu energii cieplnej na obszarze tego samego miasta tj. Dąbrowy Górniczej. Jednakże pomimo wytwarzania przez tych przedsiębiorców ciepła na obszarze tego samego miasta, przedsiębiorcy ci prowadzą w ocenie organu antymonopolowego działalność na różnych rynkach geograficznych.

Rynek wytwarzania i obrotu ciepłem ma w ujęciu geograficznym zawsze charakter lokalny, ponieważ powiązany jest z rynkiem przesyłu i dystrybucji ciepła, bez którego nie mógłby funkcjonować. Charakter lokalny tego rynku wynika z zasięgu sieci ciepłowniczej. Ta z kolei ze względu na ubytki nośnika ciepła oraz straty ciepła podczas przesyłania, nie może być zbyt długa. W wyniku strat ciepła następuje bowiem stopniowe obniżenie temperatury i ciśnienia nośnika ciepła dostarczanego z sieci do węzłów cieplnych i zwracanego do źródła. Stąd też ciepło co do reguły nie jest transportowane na dłuższe odległości.

Natomiast ze względu na to, iż rynek obrotu ciepłem może być realizowany jedynie poprzez sieć ciepłowniczą, pod względem geograficznym rynek ten wyznaczony jest przez możliwość dostawy wytworzonego ciepła do danej sieci. W przypadku natomiast gdy system grzewczy zasilany jest z różnych źródeł ciepła tj. zarówno ze źródeł zewnętrznych jak i z własnych kotłowni danego przedsiębiorcy i dostarczona energia cieplna z różnych źródeł nie łączy się w sieci, każdą sieć ciepłowniczą należy uznać za osobny rynek geograficzny.

W niniejszej sprawie zarówno Elektrociepłownia EC Łagisza należąca do grupy kapitałowej Energetyki Południe, PEC Dąbrowa Górn. (który po sfinalizowaniu zamierzonej koncentracji również będzie należał do grupy kapitałowej Energetyki Południe), jak i Elektrociepłownia EC Nowa, wytwarzają ciepło dla potrzeb Dąbrowy Górniczej. Każde z tych źródeł ciepła zaopatruje w energię cieplną poszczególne części sieci ciepłowniczej. Pomimo istnienia pomiędzy niektórymi częściami tej sieci wzajemnych połączeń, są one wykorzystywane jedynie w wyjątkowych sytuacjach (tj. awarie), a ich użytkowanie jest możliwe jedynie po dokonaniu niezbędnych modernizacji czy też inwestycji. Ponadto jak zauważył Sąd Ochrony Konkurencji i Konsumentów w wyroku z dnia 31 maja 2000r. (sygn. akt XVII Ama 44/00), aby nowe źródło zaopatrzenia np. w wodę czy ciepło, mogło być uznawane za alternatywne do obecnego musi spełniać wymóg natychmiastowej dostępności bez ponoszenia nakładów inwestycyjnych. Stąd też w ocenie organu antymonopolowego każda sieć ciepłownicza, zaopatrywana z danego źródła ciepła, tworzy odrębny rynek geograficzny. Skutkiem czego przedsiębiorcy działający na rynku wytwarzania oraz obrotu ciepłem, zwykle prowadzą działalność w warunkach tzw. „monopolu naturalnego”.

Również rynek przesyłu i dystrybucji ciepła jest rynkiem lokalnym, wynikającym z zasięgu sieci ciepłowniczej, która ze względu na konieczność zapobiegania stratom ciepła ma zwykle charakter lokalny a jej długość nie przekracza 20 km i za pośrednictwem której dostarcza ciepło swoim odbiorcom. Tym samym zasięg sieci dystrybucyjnej wyznacza rynek geograficzny, na którym działa dystrybutor ciepła.

Z uwagi na to, iż produkowane i sprzedawane ciepło oraz jego dystrybucja odbywa się za pośrednictwem sieci cieplnej, trwale związanej z gruntem i do której posiadają stałe przyłączenie odbiorcy, małe jest prawdopodobieństwo aby na danym obszarze istniały dwie alternatywne sieci ciepłownicze dostarczające ciepło odbiorcom. Dlatego też w praktyce również i dystrybutorzy ciepła na rynku geograficznym obejmującym zasięg ich sieci nie spotykają się z konkurencją i są tzw. „monopolistami naturalnymi”.

Na terenie Dąbrowy Górniczej wytwórcą ciepła jest zarówno Energetyka Południe poprzez Elektrociepłownię EC Łagisza w Będzinie, PEC Dąbrowa Górn. jak i Elektrociepłownia EC Nowa, które po sfinalizowaniu zamierzonych koncentracji również będą należeć do grupy

kapitałowej tego przedsiębiorcy. Przedsiębiorcy ci dostarczają wytworzoną przez siebie energię ciepłą do wzajemnie niepołączonych ze sobą części sieci dystrybucyjnej PEC Dąbrowa Górn., które nie są i nie będą w najbliższym czasie połączone. Przemawia to za uznaniem, iż każda część sieci ciepłowniczej zaopatrywanej z danego źródła ciepła należącego do Energetyki Południe, Elektrociepłowni EC Nowa oraz PEC Dąbrowa Górn. tworzy odrębny rynek.

Za uznaniem każdej sieci za odrębny rynek przemawia również fakt, iż PEC Dąbrowa Górn. posiada oddzielną taryfę zatwierdzoną przez Prezesa URE, pod względem źródła zaopatrzenia w ciepło, sieci ciepłowniczej oraz miejsca dostarczenia ciepła. Tym samym zarówno Energetyka Południe, Elektrociepłownia EC Nowa oraz PEC Dąbrowa Górn. nie są dla siebie konkurentami.

Konsekwencją natomiast uznania, iż przedsiębiorcy ci działają na różnych rynkach geograficznych wytwarzania ciepła, w warunkach tzw. „monopolu naturalnego”, jest uznanie, iż brak jest w niniejszej sprawie rynków właściwych pod względem horyzontalnym.

Ponadto jak ustalił również w tym postępowaniu organ antymonopolowy wspólnym rynkiem produktowym i geograficznym, na którym działa zarówno Energetyka Południe jak i Elektrociepłownia EC Nowa jest rynek krajowy wytwarzania i wprowadzania do obrotu energii elektrycznej „czarnej”.

Jednakże z uwagi na to, iż łączny udział na rynku krajowym wytwarzania i wprowadzania do obrotu tej energii wynosi ok. (...)% (tj. odpowiednio Energetyka Południe ok. (...)% a Elektrociepłownia EC Nowa ok. (...)%, i tym samym nie przekracza 20%, rynek krajowy wytwarzania i wprowadzania do obrotu energii elektrycznej „czarnej”, nie jest rynkiem właściwym, na który zamierzona koncentracja wywiera wpływ w układzie horyzontalnym.

Ad b) Dokonując oceny niniejszej koncentracji organ antymonopolowy uznał, iż w niniejszej sprawie występują rynki, na które koncentracja wywiera wpływ w układzie wertykalnym.

Jak ustalono w tym postępowaniu Elektrociepłownia EC Nowa jest m.in. producentem energii elektrycznej „czarnej”. Produkowana przez Elektrociepłownię EC Nowa energia elektryczna produkowana jest głównie na potrzeby Mittal Steel i nie pokrywa w całości potrzeb tego przedsiębiorcy w tym zakresie.

Natomiast ENION SA – należący do grupy kapitałowej Energetyki Południe jest dystrybutorem energii elektrycznej na terenie Dąbrowy Górniczej. Przedsiębiorca ten działa na lokalnym rynku dystrybucji energii elektrycznej w warunkach tzw. „monopolu naturalnego”, co oznacza iż posiada więcej niż 30% udziału na tym rynku.

Tym samym pomimo tego, iż pomiędzy Elektrociepłownią EC Nowa oraz ENION SA nie występują obecnie żadne powiązania handlowe typu dostawca-odbiorca, to jednakże należy uznać, iż rynek dystrybucji energii elektrycznej na lokalnym rynku Dąbrowy Górniczej, jest rynkiem właściwym, na który zamierzona koncentracja wywiera wpływ w układzie wertykalnym.

Ponadto po dokonaniu koncentracji polegającej na przejęciu przez Energetykę Południe kontroli nad PEC Dąbrowa Górn., pomiędzy tymi przedsiębiorcami będzie istnieć powiązanie typu dostawca-odbiorca na obszarze Dąbrowy Górniczej. Jak wskazano to w opisie stanu faktycznego Elektrociepłowni EC Nowa, część wytworzonej energii cieplnej sprzedaje Mittal Steel, a część do PEC Dąbrowa Górn. w celu pokrycia zapotrzebowania na ciepło Dąbrowy Górniczej. Jednakże z uwagi na to, iż tak jak wskazano to na poprzednich stronach tej decyzji, przedsiębiorcy ci działają zarówno na rynku wytwarzania

i wprowadzania do obrotu jako i dystrybucji ciepła w warunkach tzw. „monopolu naturalnego”, brak jest podstaw do uznania, iż dokonanie tej koncentracji może wpłynąć na zmianę pozycji rynkowej tych przedsiębiorców.

Ad c) W przedmiotowej sprawie rynkami właściwymi, na które koncentracja wywiera wpływ w układzie konglomeratowym są :

- lokalne rynki sprzedaży energii elektrycznej odbiorcom końcowym, obejmujące obszar województw: małopolskiego, śląskiego, podkarpackiego, łódzkiego, opolskiego, świętokrzyskiego i dolnośląskiego. Udział grupy kapitałowej Energetyki Południe w każdym z tych rynków lokalnych wynosi (...)% , 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 kapitałowej Energetyki Południe na każdym z tych rynków lokalnych wynosi (...)% ,
- lokalne rynki sprzedaży ciepła, udział Elektrowni Stalowa Wola na rynku sprzedaży ciepła na terenie Stalowej Woli i Niska wynosi (...)% . Natomiast udział Energetyki Ciepłej w Kamiennej Górze Sp. z o.o. (spółki należącej również do grupy Energetyka Południe), na rynku sprzedaży ciepła na terenie objętym zasięgiem sieci w Kamiennej Górze, wynosi (...)% , natomiast udział EC Tychy w rynku sprzedaży ciepła na terenie miasta Tychy wynosi (...)% ,
- lokalne rynki dystrybucji ciepła, udział Energetyki Ciepłej w Kamiennej Górze Sp. z o.o. oraz SCE Jaworzno III Sp. z o.o. w rynku dystrybucji ciepła na terenie objętym siecią ciepłą tych przedsiębiorców w Kamiennej Górze oraz Jaworznie wynosi ok. (...)% .
- lokalny rynek wytwarzania oraz dystrybucji ciepła przez Elektrociepłownię Tychy SA, na terenie objętym siecią ciepłą tego przedsiębiorcy w Tychach, na którym to obszarze udział PEC Katowice wynosi ok. (...)% ,
- lokalne rynki wytwarzania oraz dystrybucji ciepła przez PEC Katowice oraz innych przedsiębiorców należących do grupy Energetyki Południe, na terenie objętym siecią ciepłą tego przedsiębiorcy w Katowicach, Chorzowie, Siemianowicach Śl., Świętochłowicach i Mysłowicach, na którym to obszarze udział PEC Katowice wynosi ok. (...)% .

Ocena skutków planowanej koncentracji

Zgodnie z art. 18 ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów, Prezes Urzędu wydaje zgodę na dokonanie koncentracji, w wyniku której konkurencja na rynku nie zostanie istotnie ograniczona, w szczególności poprzez powstanie lub umocnienie pozycji dominującej na rynku.

Dokonując oceny zasadności wyrażenia zgody na dokonanie zamierzonej koncentracji, organ antymonopolowy wziął przede wszystkim pod uwagę, iż w niniejszej sprawie brak jest rynków właściwych, na które zamierzona koncentracja wywiera wpływ w układzie horyzontalnym.

Co prawda w ocenie organu antymonopolowego, w przypadku dokonania koncentracji polegającej przejęciu przez Energetykę Południe bezpośredniej kontroli nad PEC Dąbrowa Górna, pomiędzy Elektrociepłownią EC Nowa a Energetyką Południe będzie istnieć powiązanie typu dostawca-odbiorca, to jednakże z uwagi na to, iż przedsiębiorcy ci działają w warunkach tzw. „monopolu naturalnego” brak jest podstaw do przyjęcia, że dokonanie tej koncentracji może wpłynąć na zmianę udziałów rynkowych tych przedsiębiorców.

Również w ocenie organu antymonopolowego brak jest podstaw do uznania, iż dokonanie zamierzonej koncentracji może mieć wpływ na zdefiniowany w tej sprawie rynek właściwy w układzie wertykalnym, którym jest rynek dystrybucji energii elektrycznej na obszarze miasta Dąbrowa Górnicza. Elektrociepłownia EC Nowa wytwarza i sprzedaje energię elektryczną na obszarze Dąbrowy Górniczej wyłącznie na potrzeby Mittal Steel. Natomiast ENION SA jest dystrybutorem energii elektrycznej na rynku lokalnym w Dąbrowie Górniczej i jest na obszarze swojej działalności tzw. „monopolistą naturalnym”. Obecnie pomiędzy tymi przedsiębiorcami nie występują żadne powiązania handlowe. Stąd też w ocenie organu antymonopolowego brak jest podstaw do uznania, iż dokonanie tej koncentracji może mieć wpływ na pozycję rynkową tych przedsiębiorców oraz na stan konkurencji na tych rynkach.

W niniejszej sprawie zdefiniowano co prawda właściwe rynki, na które koncentracja ta wywiera wpływ w układzie konglomeratowym, o jakich mowa w punkcie ad c) tej decyzji, jednakże w ocenie organu antymonopolowego, brak jest podstaw do uznania, iż dokonanie tej koncentracji może mieć wpływ na te rynki, na zmianę pozycji rynkowej tych przedsiębiorców oraz na pozostałe rynki, na których działają uczestnicy tej koncentracji.

Organ antymonopolowy pragnie ponadto podnieść, iż rynek energii elektrycznej i ciepłej został poddany regulacji ustawy z dnia 10.04.1997r. Prawo Energetyczne (tekst jedn. Dz.U. z 2006r. Nr 89, poz. 625 ze zmian.). Jednym z podstawowych narzędzi regulacji tego rynku jest zatwierdzanie taryf przez Prezesa Urzędu Regulacji Energetyki. W ocenie organu antymonopolowego system zatwierdzania taryf przez Prezesa URE, w toku którego organ ten dokonuje kontroli zasadności wysokości zaproponowanych przez przedsiębiorcę kosztów i cen, zapewnia odbiorcom ochronę przed nadmiernym wzrostem cen.

Niniejsza decyzja zbieżna jest również z aktualnym orzecznictwem Komisji Europejskiej, która wielokrotnie wyrażała zgodę na dokonanie koncentracji przedsiębiorców energetycznych działających w warunkach tzw. „monopolu naturalnego”, kierując się przesłanką występowania administracyjnej regulacji rynku. Powyższe stanowisko Komisji Europejskiej zostało również wykorzystane przez organ antymonopolowy, w decyzjach wyrażających zgodę na integrację kapitałową producenta energii ciepłej oraz przedsiębiorcę zajmującego się jej przesyłem, obrotem i dystrybucją³.

Wobec powyższego w wyniku przeprowadzonego postępowania, organ antymonopolowy uznał, iż w wyniku dokonania zamierzonej koncentracji, konkurencja na rynku nie zostanie istotnie ograniczona, w szczególności przez powstanie lub umocnienie pozycji dominującej na rynku.

Stąd też orzeka się jak w sentencji niniejszej decyzji.

Zgodnie z art. 81 ust. 1 ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów, w związku z art. 479²⁸ § 2 ustawy z dnia 17 listopada 1964r. Kodeks postępowania cywilnego (Dz.U. z 1964r. Nr 43, poz. 296 ze zmian.) – od niniejszej decyzji przysługuje odwołanie do Sądu Okręgowego w Warszawie – Sądu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, w terminie dwutygodniowym od dnia jej doręczenia, za pośrednictwem Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów – Delegatury Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów w Katowicach.

DYREKTOR DELEGATURY
Urzędu Ochrony Konkurencji
i Konsumentów w Katowicach

ALICJA KRAL

³ Np. decyzja Prezesa UOKIK z dnia 27.08.2007r. nr DKK-13/07 w sprawie koncentracji Energetyki Południe SA w Katowicach oraz PEC Katowice SA w upadłości w Katowicach (sygn. akt DKK-1-421-14/07/GG).