



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

DOK-1-422/13/04/GG

Warszawa, 2005-08-08

D E C Y Z J A Nr DOK - 84/2005

Na podstawie art. 105 § 1 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. *Kodeks postępowania administracyjnego* (Dz. U. z 2000 r. Nr 98, poz. 1071 z późn. zm.) w związku z art. 80 ustawy z dnia 15 grudnia 2000 r. *o ochronie konkurencji i konsumentów* (Dz. U. z 2003 r. Nr 86, poz. 804 z późn. zm.), Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów **umarza** postępowanie antymonopolowe wszczęte na wniosek PKP Przewozy Regionalne Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie oraz Samorządu Województwa Mazowieckiego z siedzibą w Warszawie, w sprawie zamiaru koncentracji, polegającej na utworzeniu przez PKP Przewozy Regionalne Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie oraz Samorząd Województwa Mazowieckiego z siedzibą w Warszawie, wspólnego przedsiębiorcy pod firmą „Koleje Mazowieckie – KM” Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie.

U Z A S A D N I E N I E

PKP Przewozy Regionalne Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie (dalej: „PKP Przewozy Regionalne”) wnioskiem z dnia 8 grudnia 2004 r. oraz Samorząd Województwa Mazowieckiego z siedzibą w Warszawie (dalej: „Samorząd Województwa Mazowieckiego”) wnioskiem z dnia 13 stycznia 2005 r., zgłosiły Prezesowi Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów koncentrację, polegającą na utworzeniu wspólnego przedsiębiorcy pod firmą „Koleje Mazowieckie – KM” Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie (dalej: „Koleje Mazowieckie”).

W związku z powyższym Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, zwany dalej także „organem antymonopolowy” wszczął postępowanie w niniejszej sprawie, o czym, zgodnie z art. 61 § 4 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. *Kodeks postępowania administracyjnego* (Dz. U. z 2000 r. Nr 98, poz. 1071 z późn. zm.), zawiadomił strony pismem z dnia 4 lutego 2005 r.

Organ antymonopolowy ustalił i zważył, co następuje:

Z akt sprawy wynika, że spełnione zostały niezbędne przesłanki uzasadniające obowiązek zgłoszenia zamiaru koncentracji, bowiem:

- łączny obrót przedsiębiorców uczestniczących w koncentracji w roku obrotowym poprzedzającym rok zgłoszenia przekroczył równowartość 50 mln euro, tj. kwotę określoną w art. 12 ust. 1 ustawy z dnia 15 grudnia 2000 r. *o ochronie konkurencji i konsumentów* (Dz. U. z 2003 r. Nr 86, poz. 804 z późn. zm.),
- utworzenie przez przedsiębiorców wspólnego przedsiębiorcy jest jednym ze sposobów koncentracji określonym w art. 12 ust. 2 pkt. 3 ustawy antymonopolowej,
- w przedmiotowej sprawie nie występuje żadna okoliczność z katalogu przesłanek egzoneracyjnych, wymienionych w art. 13 ustawy antymonopolowej, powodująca wyłączenie obowiązku zgłoszenia koncentracji.

Wobec powyższego, zgodnie z art. 94 ust. 2 pkt 3 ustawy *o ochronie konkurencji i konsumentów*, na PKP Przewozy Regionalne oraz Samorządzie Województwa Mazowieckiego ciążył obowiązek zgłoszenia organowi antymonopolowemu zamiaru utworzenia wspólnego przedsiębiorcy, przed utworzeniem Kolei Mazowieckich.

Przepisy ustawy *o ochronie konkurencji i konsumentów* nie wymagają w sposób jednoznaczny, aby przedsiębiorcy biorący udział w tworzeniu wspólnego przedsiębiorcy dokonywali zgłoszenia w jednym wniosku bądź równolegle. Przedsiębiorcy dokonujący zgłoszenia mogą w takiej sytuacji złożyć zgłoszenia oddzielnie, jednakże ma to ten skutek, że zgłoszenie uznaje się za kompletne w dniu

otrzymania przez Prezesa UOKiK zgłoszenia od ostatniego zobowiązanego i od tej daty biegnie termin na rozpatrzenie zgłoszenia¹.

W przedmiotowej sprawie Prezes UOKiK otrzymał zgłoszenie od drugiego przedsiębiorcy, tj. od Samorządu Województwa Mazowieckiego w dniu 13 stycznia 2005 r. Z informacji zebranych w trakcie postępowania wynika, iż spółka Koleje Mazowieckie została zarejestrowana w Krajowym Rejestrze Sądowym w dniu 30 listopada 2004 r., rozpoczęła natomiast działalność z dniem 1 stycznia 2005 r., a zatem przed dokonaniem stosownego zgłoszenia Prezesowi UOKiK.

Ustawa *o ochronie konkurencji i konsumentów* w art. 12 ust. 1 stanowi, że **zamiar** koncentracji podlega zgłoszeniu Prezesowi UOKiK, jeżeli łączny obrót przedsiębiorców uczestniczących w koncentracji w roku obrotowym poprzedzającym rok zgłoszenia przekracza równowartość 50.000.000 euro. Oznacza to, że przedsiębiorca ma obowiązek zgłoszenia koncentracji Prezesowi Urzędu na etapie zamiaru, a nie po jego zrealizowaniu, o ile spełnione zostały przesłanki wynikające z art. 12 z uwzględnieniem przepisów art. 14 – 15, a nie zaistniały okoliczności wymienione w art. 13 ustawy. Dodatkowo uczestniczący w koncentracji przedsiębiorcy, zgodnie z art. 98 ust. 1 ustawy *o ochronie konkurencji i konsumentów*, zobowiązani są do wstrzymania się od dokonania koncentracji do czasu wydania przez Prezesa UOKiK decyzji lub upływu terminu, w jakim decyzja powinna zostać wydana.

Jak wynika z powyższego, PKP Koleje Mazowieckie i Samorząd Województwa Mazowieckiego zgłosiły organowi antymonopolowemu fakt dokonanej już koncentracji, a nie jej zamiar. Jednocześnie należy wskazać, iż przepisy ustawy *o ochronie konkurencji i konsumentów* przewidują, iż Prezes UOKiK rozpatruje w ramach prowadzonego postępowania antymonopolowego w sprawie koncentracji zamiar koncentracji. Przepisy tej ustawy nie dają natomiast kompetencji Prezesowi UOKiK do rozpatrywania w ramach prowadzonego postępowania antymonopolowego w sprawie koncentracji – dokonanych już koncentracji.

¹ Elżbieta Modzelewska-Wąchal „Ustawa o ochronie konkurencji i konsumentów – komentarz”, Twigger, Warszawa 2002, str. 310.

Zgodnie z art. 105 § 1 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. *Kodeks postępowania administracyjnego* (Dz. U. z 2000 r. Nr 98, poz. 1071 z późn. zm.) gdy postępowanie z jakiegokolwiek przyczyny stało się bezprzedmiotowe, organ administracji publicznej wydaje decyzję o umorzeniu postępowania. Umorzenie z powodu bezprzedmiotowości jest w takiej sytuacji obligatoryjne. Przesłanką umorzenia postępowania jest brak jakiegokolwiek z elementów strony podmiotowej lub przedmiotowej postępowania. Z bezprzedmiotowością postępowania mamy do czynienia wówczas, gdy w sposób oczywisty organ stwierdzi brak podstaw prawnych i faktycznych do merytorycznego rozpatrzenia sprawy (wyrok NSA z dnia 18 kwietnia 1995 r., SA/Łd 2424/94, ONSA 1996/2/80).

Wobec powyższego, niniejsze postępowanie w sprawie zamiaru koncentracji należy uznać za bezprzedmiotowe.

W świetle powyższego organ antymonopolowy orzekł, jak w sentencji.

Zgodnie z art. 78 ust. 1 ustawy *o ochronie konkurencji i konsumentów*, w związku z art. 479²⁸ § 2 i § 3 k.p.c. od niniejszej decyzji przysługuje odwołanie do Sądu Okręgowego w Warszawie - Sądu Ochrony Konkurencji i Konsumentów - za pośrednictwem Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, w terminie dwutygodniowym od daty jej doręczenia.

*Z upoważnienia
Prezesa Urzędu Ochrony
Konkurencji i Konsumentów*

p.o. Dyrektora
Departamentu Ochrony Konkurencji
Monika Bychowska

Otrzymują:

PKP-Przewozy Regionalne Sp. z o.o.
ul. Grójecka 17
02-021 Warszawa

Zarząd Województwa Mazowieckiego
ul. Bertolda Brechta 3
03-472 Warszawa