



**PREZES  
URZĘDU OCHRONY  
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

DOK-1/421/44/04/HS

Warszawa, dn. 18 października 2004 r.

**D E C Y Z J A Nr DOK - 103/2004**

Na podstawie art. 17 w związku z art. 12 ust. 2 pkt 2 ustawy z dnia 15 grudnia 2000 roku *o ochronie konkurencji i konsumentów* (Dz. U. z 2003 r. Nr 86, poz. 804 ze zm.), po przeprowadzeniu postępowania antymonopolowego wszczętego na wniosek Elektrowni Szczytowo-Pompowych S.A. z siedzibą w Warszawie, Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów **wyraża zgodę** na dokonanie koncentracji, polegającej na przejściu przez Elektrownie Szczytowo-Pompowe S.A. kontroli nad Zespołem Elektrowni Wodnych Solina-Myczkowce S.A. z siedzibą w Solinie.

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

W dniu 4 sierpnia 2004 r. do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów wpłynęło zgłoszenie zamiaru koncentracji, polegającej na przejściu przez Elektrownie Szczytowo-Pompowe S.A. z siedzibą w Warszawie (zwane dalej ESP S.A.) kontroli nad Zespołem Elektrowni Wodnych Solina-Myczkowce S.A. z siedzibą w Solinie (zwanym dalej ZEW S.A.).

W związku z tym, iż:

- spełnione zostały niezbędne przesłanki uzasadniające zgłoszenie koncentracji, bowiem łączny obrót przedsiębiorców uczestniczących w koncentracji w roku obrotowym poprzedzającym rok zgłoszenia przekroczył 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 ze zm.), zwanej dalej ustawą antymonopolową,
- przejście przez jednego przedsiębiorcę kontroli nad innym przedsiębiorcą jest jednym ze sposobów koncentracji określonym w art. 12 ust. 2 pkt 2 ww. ustawy,
- w przedmiotowej sprawie nie występuje żadna okoliczność z katalogu przesłanek egzoneracyjnych, wymienionych w art. 13 ww. ustawy, powodująca odstąpienie od obowiązku zgłoszenia koncentracji,

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, zwany dalej organem antymonopolowym, wszczął w dniu 4 sierpnia 2004 r. postępowanie w niniejszej sprawie, o czym zawiadomił stronę pismem z dnia 18 sierpnia 2004 r.

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

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

Bezpośrednią przyczyną koncentracji jest realizacja zmodyfikowanej wersji „Programu restrukturyzacji elektrowni szczytowo-pompowych” z 1993 r., przyjętej przez Radę Ministrów w dniu 25 maja 1999 r., przewidująca uporządkowanie struktury właścicielskiej i konsolidację elektrowni szczytowo-pompowych w ramach Grupy Kapitałowej ESP oraz zapewnienie bezpieczeństwa eksploatacji majątku produkcyjnego ESP S.A. Celem restrukturyzacji jest doprowadzenie do powstania struktury własnościowej, w której m.in. ESP S.A. uzyska pełną kontrolę nad spółkami eksploatacyjnymi, w tym nad ZEW S.A.

### ***Uczestnicy koncentracji.***

**I. ESP S.A.**, będące aktywnym uczestnikiem niniejszej transakcji, świadczą usługi systemowe mające na celu zapewnienie funkcjonowania krajowego systemu elektroenergetycznego oraz dostarczają energię elektryczną szczytową, wytwarzaną za pomocą technologii przyjaznych środowisku, wykorzystujących odnawialne źródła energii pierwotnej oraz gaz.

ESP S.A. posiadają pakiety większościowe w:

- Elektrowni Wodnej Żarnowiec S.A., świadczącej usługi: eksploatacji urządzeń elektroenergetycznych, inwestorstwa zastępczego, telekomunikacyjne, obsługi stacji 400/110 kV, diagnostyki i remontów wyłączników generatorowych, jak również wytwarzającej energię elektryczną i dostarczającej energię cieplną,
- Zespole Elektrowni Wodnych Porąbka-Żar S.A., świadczącym usługi eksploatacji urządzeń elektroenergetycznych, inwestorstwa zastępczego oraz wytwarzającym energię elektryczną,
- Zespole Elektrowni Wodnych Dychów S.A., świadczących usługi eksploatacji urządzeń elektroenergetycznych, inwestorstwa zastępczego, jak również wytwarzającym energię elektryczną i prowadzącym roboty drogowe oraz detaliczną sprzedaż paliw,
- Elektrowniach Górnej Odry Sp. z o.o., wytwarzających energię elektryczną i prowadzących budowę elektrowni wodnych,
- Bio-Energia ESP Sp. z o.o., która produkuje i dystrybuuje ciepło, jak również modernizuje i eksploatuje systemy ciepłownicze,
- Polskich Elektrowniach Gazowych Sp. z o.o., które produkują i sprzedają ciepło oraz energię elektryczną, jak również prowadzą działalność konsultingową,
- ESP-Usługi Sp. z o.o., zarządzającej nieruchomościami, świadczącej usługi: gastronomiczne, transportu towarowego i zaopatrzenia, reklamowe, ogólnobudowlane, a także prowadzącej działalność w zakresie handlu hurtowego i detalicznego,
- Elektrowni Wiatrowej Kamieńsk Sp. z o.o., przygotowującej projekt i budowę farmy wiatrowej.

Własność 100% akcji ESP S.A. należy do PSE S.A., który jest operatorem systemu przesyłowego posiadającym koncesję na przesył i dystrybucję energii na terenie całego kraju za pomocą sieci przesyłowej (o napięciu powyżej 110 kV). Przedmiotem faktycznej działalności spółek należących do Grupy Kapitałowej PSE S.A. jest m.in.:

- obrót energią elektryczną, eksport/import energii elektrycznej, dyspozycja mocą w krajowym systemie elektroenergetycznym (PSE S.A.),
- przesył energii elektrycznej sieciami najwyższych napięć, bilansowanie przesyłowego systemu elektroenergetycznego, eksploatacja sieci przesyłowej najwyższych napięć (PSE - Operator S.A.),
- eksploatacja i remonty sieci elektroenergetycznych, dysponowanie mocą w systemie elektroenergetycznym, wykonywanie funkcji koordynatora sieci dystrybucyjnej (PSE-Centrum sp. z o.o., PSE-Południe Sp. z o.o., PE Północ Sp. z o.o., PSE-Wschód Sp. z o.o., PSE-Zachód Sp. z o.o., PSE-Sieci Sp. z o.o.),
- usługi doradcze z zakresu sektora energetycznego (EPC S.A.).

W 2003 r. poziom przychodów ze sprzedaży usług eksploatacyjnych Grupy Kapitałowej ESP S.A. wyniósł ok. *[informacja stanowiąca tajemnicę przedsiębiorstwa]*.

**II. ZEW S.A.**, będący pasywnym uczestnikiem niniejszej koncentracji, świadczy usługi utrzymania i obsługi majątku produkcyjnego elektrowni wodnych (usługi eksploatacyjne). Dominującą rolę w strukturze sprzedaży ZEW S.A. stanowią przychody ze sprzedaży usług eksploatacyjnych świadczonych na rzecz ESP S.A. (w 2002 r. udział ten stanowił ok. 98%, a w 2003 r. 97%). Dodatkowym przedmiotem działalności ZEW S.A. są usługi wycieczkowe i dzierżawa gruntów. Incydentalną działalnością realizowaną przez ESP S.A. w latach 2000-2003, w ramach działalności w charakterze inwestora zastępczego, było świadczenie usług związanych z modernizacją Elektrowni Wodnej Solina, mającą na celu dostosowanie rozwiązań technologicznych do standardów europejskich.

W 2003 r. poziom przychodów ze sprzedaży usług eksploatacyjnych ZEW S.A. wyniósł *[informacja stanowiąca tajemnicę przedsiębiorstwa]*.

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

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

W myśl art. 4 pkt 8 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 ich 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).

Mając na uwadze powyższą definicję oraz kryteria wyznaczania rynków właściwych, na które koncentracja ma wpływ, zawarte w rozporządzeniu Rady Ministrów z dnia 3 kwietnia 2002 r. w sprawie zgłoszenia zamiaru koncentracji przedsiębiorców (Dz. U. Nr 37, poz. 334), organ antymonopolowy uznał, iż:

**A)** W przedmiotowej sprawie nie ma rynków właściwych, na które koncentracja wywiera wpływ w ***układzie horyzontalnym***. Uzasadniając powyższe należy wskazać, że wspólnymi rynkami produktowymi w niniejszej koncentracji są usługi eksploatacyjne urządzeń elektroenergetycznych. Dla ww. usług za rynek właściwy w

ujęciu geograficznym należy uznać rynek krajowy. Za takim zdefiniowaniem rynku właściwego w ujęciu geograficznym przemawia fakt, iż uczestnicy koncentracji świadczą usługi eksploatacyjne ww. urządzeń na terenie kraju, na rzecz krajowych odbiorców. Łączny udział uczestników koncentracji nie przekracza jednak progu **[informacja stanowiąca tajemnicę przedsiębiorstwa]** na tak określonym rynku właściwym.

B) Przedmiotowa koncentracja nie wywrze wpływu na żaden rynek właściwy **w układzie wertykalnym**. Pomimo tego, że uczestników niniejszej koncentracji wiążą relacje typu dostawca-odbiorca, bowiem ZEW S.A. świadczy usługi eksploatacyjne urządzeń elektroenergetycznych na rzecz ESP S.A., to jednak ze względu na ich udziały w rynku, nie przekraczające 30%, należy uznać, że brak jest rynków, na które koncentracja wywiera wpływ w układzie wertykalnym.

C) Niniejsza koncentracja wywiera wpływ **w układzie konglomeratowym** na: krajowy rynek przesyłu energii elektrycznej sieciami najwyższych napięć, krajowy rynek dyspozycji mocy w systemie elektroenergetycznym, krajowy rynek eksportu energii elektrycznej, bowiem udział Grupy Kapitałowej PSE S.A., do której należy ESP S.A., na każdym z ww. rynków wynosi **[informacje stanowiące tajemnicę przedsiębiorstwa]**. Działalność Spółki przejmowanej, tj. ZEW S.A., polega na świadczenia usług eksploatacyjnych. Działalność uczestników planowanej koncentracji nie pozostaje zatem w styczności ze sobą. Oznacza to, że w niniejszej sprawie nie dojdzie do wykorzystania efektu konglomeratowego koncentracji, tzn. użycia siły rynkowej PSE S.A., jaką Spółka ta posiada na: krajowym rynku przesyłu energii elektrycznej sieciami najwyższych napięć, krajowym rynku dyspozycji mocy w systemie elektroenergetycznym, krajowym rynku eksportu energii elektrycznej na rynku świadczenia usług eksploatacyjnych.

\*\*\*

Przepis art. 17 ustawy antymonopolowej stanowi, iż Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, w drodze decyzji, 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.

Analiza skutków niniejszej koncentracji nie wykazała zagrożeń dla rynku, płynących z przejścia przez ESP S.A. kontroli nad ZEW S.A. Organ antymonopolowy uznając za zasadne wyrażenie zgody na dokonanie przedmiotowej koncentracji, wziął pod uwagę w szczególności następujące przesłanki:

- brak jest rynków właściwych, na które koncentracja wywierałaby wpływ w układzie horyzontalnym i wertykalnym,
- przedmiotowa koncentracja wywiera wpływ w układzie konglomeratowym na rynek przesyłu energii elektrycznej sieciami najwyższych napięć, rynek dyspozycji mocy w systemie elektroenergetycznym, rynek eksportu energii elektrycznej. Nie ma jednak podstaw przypuszczać, że siła rynkowa jaką posiada Grupa PSE S.A. na ww. rynkach (w ramach której funkcjonuje aktywny uczestnik niniejszej koncentracji, tj. ES S.A.) przełoży się na rynek usług eksploatacyjnych, na którym funkcjonuje spółka przejmowana, tj. ZEW S.A.,

- niniejsza koncentracja, powodując zmianę właściciela ZEW S.A., nie wpłynie na warunki konkurencji istniejące na rynku usług eksploatacyjnych urządzeń elektrenergetycznych.

Reasumując, należy stwierdzić, iż planowana koncentracja spełnia przesłanki określone w art. 17 ustawy *o ochronie konkurencji i konsumentów*. W jej wyniku konkurencja nie zostanie istotnie ograniczona, w szczególności nie dojdzie do osiągnięcia lub umocnienia pozycji dominującej przez ESP S.A.

Wobec powyższego orzeczono jak w sentencji.

Stosownie do treści art. 78 ust. 1 ustawy w związku z art. 479<sup>28</sup> k.p.c., od niniejszej decyzji stronie przysługuje odwołanie do Sądu Okręgowego w Warszawie - Sądu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, za pośrednictwem Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, w terminie dwóch tygodni od dnia jej doręczenia.

*Z upoważnienia*  
*Prezesa Urzędu Ochrony*  
*Konkurencji i Konsumentów*  
DYREKTOR  
Departamentu Ochrony Konkurencji  
Piotr Mück

Otrzymuje:

Pan Dariusz Pawliński  
Pan Robert Wiśniewski  
*Energy Management and Conservation Agency S.A.*  
00-490 Warszawa  
ul. Wiejska 20