



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

DDI-1-422/01/107/04/ES

Warszawa, 2004-04-09

DECYZJA Nr DOK – 28/2004

Na podstawie art. 17 w związku z art. 12 ust. 1 oraz ust. 2 pkt 3 ustawy z dnia 15 grudnia 2000 r. *o ochronie konkurencji i konsumentów* (Dz. U. 2003 Nr 86, poz. 804), po przeprowadzeniu postępowania antymonopolowego wszczętego na wspólny wniosek Południowego Koncernu Energetycznego S.A. z siedzibą w Katowicach, Kompanii Węglowej S.A. z siedzibą w Katowicach i Zakładu Górniczo-Energetycznego Sobieski Jaworzno III Sp. z o.o. z siedzibą w Jaworznie, Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów **wyraża zgodę na dokonanie koncentracji**, polegającej na utworzeniu przez ww. spółki wspólnego przedsiębiorcy pod nazwą Zakład Górniczo-Energetyczny Janina Sp. z o.o. z siedzibą w Libiążu.

UZASADNIENIE

W dniu 26 stycznia 2004 r. do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów wpłynęło zgłoszenie zamiaru koncentracji, polegającej na utworzeniu przez Południowy Koncern Energetyczny S.A. z siedzibą w Katowicach (zwany dalej PKE), Kompanię Węglową S.A. z siedzibą w Katowicach (zwaną dalej Kompania Węglowa) i Zakład Górniczo-Energetyczny Sobieski Jaworzno III Sp. z o.o. z siedzibą w Jaworznie (zwany dalej ZGE Jaworzno III), wspólnego przedsiębiorcy pod nazwą Zakład Górniczo-Energetyczny Janina Sp. z o.o. z siedzibą w Libiążu (zwany dalej również ZGE Janina).

W związku z tym, iż:

- spełnione zostały niezbędne przesłanki uzasadniające zgłoszenie niniejszej koncentracji, bowiem łączny obrót ww. przedsiębiorców w roku obrotowym poprzedzającym rok zgłoszenia przekroczył 50 mln euro, tj. wielkość określoną w art. 12 ust. 1 ustawy dnia 15 grudnia 2000 r. *o ochronie konkurencji i konsumentów* (Dz. U. 2003 Nr 86, poz. 804 z późn. zm.), zwanej dalej ustawą antymonopolową,
- utworzenie wspólnego przedsiębiorcy jest jedną z form koncentracji, określoną w art. 12 ust. 2 pkt 3 ww. ustawy,
- w przedmiotowej sprawie nie występuje żadna okoliczność z katalogu przesłanek egzoneracyjnych, wymienionych w art. 13 ustawy antymonopolowej, powodująca odstąpienie od konieczności zgłoszenia koncentracji,

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (zwany dalej również organem antymonopolowym) wszczął postępowanie w przedmiotowej sprawie, o czym powiadomił strony pismem z dnia 17 lutego 2004 r.

Podstawą dokonania przez ww. przedsiębiorców zgłoszenia przedmiotowej transakcji, była zawarta w dniu 20 grudnia 2003 r. Umowa Wspólników, w której przedsiębiorcy bezpośrednio uczestniczący w koncentracji zobowiązali się zawiązać spółkę ZGE Janina. Umowa Spółki została zawarta pod warunkiem uzyskania przez Kompanię Węglową, w terminie do 20 stycznia 2004 r., zgody jej walnego zgromadzenia na zawarcie Umowy Spółki i objęcie przez Kompanię Węglową udziałów w Spółce.

Walne zgromadzenie Kompanii Węglowej wyraziło w dniu 16 stycznia 2004 r. zgodę na zawiązanie nowej spółki i objęcie w niej udziałów, podejmując w tym zakresie stosowną uchwałę. Zgłoszenie planowanej koncentracji zostało wystosowane do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów w dniu 23 stycznia 2004 r., tj. w terminie 7 dni od podjęcia ww. uchwały. Organ antymonopolowy uznał w tej sytuacji, iż określony w art. 94 ust 4 ustawy antymonopolowej termin 7 dni na zgłoszenie zamiaru koncentracji, został zachowany.

W trakcie postępowania organ antymonopolowy ustalił, co następuje:

Opis transakcji.

Planowana transakcja polega na utworzeniu przez PKE i jej spółkę zależną tj. ZGE Jaworzno III oraz Kompanię Węglową, wspólnego przedsiębiorcy pod nazwą ZGE Janina Sp. z o.o., do którego w formie aportu niepieniężnego, Kompania Węglowa wniesie działającą dotychczas w jej strukturze Kopalnię Węgla Kamiennego Janina.

Zgodnie z zawartą w dniu 20 grudnia 2003 r. Umową Wspólników, strony umowy uzgodniły dwa etapy transakcji:

- I etap – polegający na uzyskaniu niezbędnych uchwał organów wewnątrz-korporacyjnych przyszłych wspólników i zawiązaniu spółki. W wyniku przeprowadzenia pierwszego etapu koncentracji, PKE i Kompania Węglowa miały dysponować udziałami uprawniającymi do ***(tajemnica przedsiębiorstwa)*** % głosów na zgromadzeniu wspólników, zaś ZGE Jaworzno III miało dysponować ***(tajemnica przedsiębiorstwa)*** % głosów.
- II etap – polegający na podwyższeniu kapitału zakładowego Spółki i objęciu przez jej założycieli udziałów, uzależnionych w szczególności od ostatecznej wyceny KWK Janina, która w chwili dokonywania zgłoszenia, nie była określona.

Po dokonaniu ostatecznej wyceny KWK Janina i wniesieniu przez PKE wkładu pieniężnego w łącznej wysokości ***(tajemnica przedsiębiorstwa)*** mln zł, ostateczna struktura własności w ZGE Janina Sp. z o.o. została określona w następujący sposób:

- PKE – ***(tajemnica przedsiębiorstwa)*** % udziałów w kapitale zakładowym, uprawniających do ***(tajemnica przedsiębiorstwa)*** % głosów na zgromadzeniu wspólników,
- Kompania Węglowa – ***(tajemnica przedsiębiorstwa)*** udziałów w kapitale zakładowym, uprawniających do ***(tajemnica przedsiębiorstwa)*** % głosów na zgromadzeniu wspólników,

- ZGE Janina – (*tajemnica przedsiębiorstwa*) udziałów w kapitale zakładowym, uprawniających do (*tajemnica przedsiębiorstwa*) % głosów na zgromadzeniu wspólników.

Z powyższego wynika, że w wyniku realizacji obu etapów transakcji, kontrolę nad utworzonym podmiotem tj. ZGE Janina, sprawować będzie PKE.

Przyczyny transakcji.

Planowana transakcja jest elementem „Programu restrukturyzacji górnictwa węgla kamiennego w Polsce w latach 2003-2006 z wykorzystaniem ustaw antykryzysowych i zainicjowaniem prywatyzacji niektórych kopalń”, przyjętego przez Radę Ministrów w dniu 20 listopada 2002 r., z uwzględnieniem korekt przyjętych w styczniu 2003 r. W ramach realizacji ww. programu, rozpoczęto proces restrukturyzacji KWK Janina, będącej w chwili obecnej w strukturach Kompanii Węglowej. Z uwagi na fakt, iż Kompania Węglowa nie posiada wystarczających środków finansowych niezbędnych do przeprowadzenia procesu modernizacji infrastruktury technicznej tej kopalni, podjęto decyzję o powołaniu wspólnego przedsiębiorcy pod firmą ZGE Janina Sp. z o.o., do którego w formie aportu ma być wniesiona KWK Janina.

Planowana transakcja ma na celu zakończenie procesu restrukturyzacji i uniknięcie procesu likwidacji KWK Janina, w przypadku bowiem zaniechania rozpoczętego procesu restrukturyzacji i braku doinwestowania, KWK Janina grozi zdecydowane pogorszenie sytuacji ekonomicznej, kwalifikującej ten podmiot do grupy kopalń stale nierentownych. Pozyskanie inwestora, który zapewni wsparcie kapitałowo-finansowe, umożliwi kontynuowanie prowadzonego przez tę kopalnię wydobycia węgla kamiennego oraz przeprowadzenie niezbędnej modernizacji, w celu zoptymalizowania kosztów działalności tego przedsiębiorcy.

Z punktu widzenia PKE, transakcja ma na celu zapewnienie stabilności dostaw węgla niezbędnego dla prowadzonej przez PKE działalności w zakresie produkcji energii elektrycznej i ciepłej.

Uczestnicy koncentracji.

I. Południowy Koncern Energetyczny S.A., utworzony w maju 2000 r., jest w chwili obecnej jedną z największych firm energetycznych w kraju. Działalność w zakresie wytwarzania i sprzedaży energii elektrycznej i ciepłej PKE S.A. prowadzi od stycznia 2001 r., po inkorporacji, w dniu 29 grudnia 2000 r., podmiotów tworzących tę spółkę. Podmioty przejęte stały się jednocześnie zakładami PKE. Obecnie, PKE posiada następujące zakłady:

- Elektrownia Jaworzno III,
- Elektrownia Łagisza,
- Elektrownia Siersza,
- Elektrownia Halemba,
- Elektrownia Łaziska,
- Elektrownia Balchownia,

- Elektrociepłownia Katowice,
- Zespół Elektrociepłowni Bielsko-Biała.

Ponadto PKE, za pośrednictwem ww. spółek zależnych, prowadzi działalność na następujących rynkach produktowych:

- Przedsiębiorstwo Produkcyjno-Usługowe „Elektro” Sp. z o.o. z siedzibą w Łaziskach Górnych (usługi w zakresie instalowania, naprawy i konserwacji wytwornic pary, oprócz kotłów co na gorącą wodę),
- Przedsiębiorstwo Usług Remontowych Energetyki Jaworzno III Sp. z o.o. z siedzibą w Jaworznie (usługi w zakresie maszyn ogólnego zastosowania),
- Kopalnia Wapienia Czatkowice Sp. z o.o. z siedzibą Czatkowicach (wydobywanie, kruszenie i rozdrabnianie skał wapiennych),
- Ekopec Sp. z o.o. z siedzibą w Będzinie (dystrybucja ciepła na lokalnym rynku Gminy Będzin),
- Zakład Górniczo-Energetyczny Sobieski Jaworzno III Sp. z o.o. z siedzibą w Jaworznie (górnictwo i wzbogacanie węgla kamiennego),
- Spółka Ciepłowniczo-Energetyczna Jaworzno III Sp. z o.o. z siedzibą w Jaworznie (dystrybucja ciepła na lokalnym rynku Gmin Jaworzno i Mysłówice),
- Przedsiębiorstwo Usług Medycznych Proelmed Sp. z o.o. z siedzibą w Łaziskach Górnych (usługi medyczne),
- Polska Energia – Pierwsza Kompania Handlowa Sp. z o.o. z siedzibą w Katowicach (hurtowy i detaliczny obrót energią elektryczną),
- Energetyka Cieszyńska Sp. z siedzibą w Cieszynie (produkcja i dystrybucja ciepła na lokalnym rynku Gminy Cieszyn oraz produkcja energii elektrycznej),
- Ecocarbon Sp. z o.o. z siedzibą w Łaziskach Górnych (nie prowadzi działalności gospodarczej),
- Energorem Sp. z o.o. (dystrybucja ciepła na lokalnym rynku Miasta Cieszyn),
- Centrum Szkoleniowo – Konferencyjne NOT Sp. z o.o. (usługi noclegowe),
- Przedsiębiorstwo Świadczeń Zdrowotnych i Promocji Zdrowia ELVITA – Jaworzno III Sp. z o.o. (usługi w zakresie ochrony zdrowia).

II. Kompania Węglowa S.A., utworzona w lutym 2003 r., grupuje 23 kopalnie i 7 zakładów górniczych, w tym przedsiębiorstwa wchodzące w skład:

- Rudzkiej Spółki Węglowej S.A.,
- Gliwickiej Spółki Węglowej S.A.,
- Nadwiślańskiej Spółki Węglowej S.A., w ramach której funkcjonuje obecnie KWK Janina,
- Rybnickiej Spółki Węglowej S.A.,
- Zakładu Górniczego Bytom II Sp. z o.o.,
- Zakładu Górniczego Bytom III Sp. z o.o.,
- Zakładu Górniczego Centrum Sp. z o.o.,
- Zakładu Górniczego Piekary Sp. z o.o., łącznie z częścią Zakładu Górniczego Brzeziny.

Działalność Kompanii Węglowej koncentruje się głównie na rynku wydobycia i sprzedaży węgla kamiennego. Ponadto, za pośrednictwem wchodzącego w jej skład Zakładu Elektrociepłowni RSW S.A. z siedzibą w Rybniku, Kompania Węglowa jest

obecna na lokalnym rynku energii cieplnej. W ramach ww. podmiotu funkcjonują dwie spółki zależne, a mianowicie.:

- Gosrem Sp. z o.o. z siedzibą w Katowicach (usługi remontowo-naprawcze, konserwacyjne, administracyjne, pralnicze wyłącznie na rzecz KW S.A. na lokalnym rynku Katowic),
- Wydawnictwo Górnicze Sp. z o.o. z siedzibą w Katowicach (działalność wydawnicza na lokalnym rynku Katowic).

III. Zakład Górniczo-Energetyczny Sobieski Jaworzno III Spółka z o.o., wchodzący w skład Grupy PKE S.A., działa na rynku górnictwa i wzbogacania węgla kamiennego i jest jak dotychczas jedynym podmiotem prowadzącym działalność wydobywczą węgla kamiennego w grupie kapitałowej PKE S.A.

IV. Wspólny Przedsiębiorca – Zakład Górniczo-Energetyczny Janina Sp. z o.o., po wniesieniu do spółki aportem KWK Janina, będzie się koncentrował przede wszystkim na górnictwie i wzbogacaniu węgla kamiennego. Ponadto, jego działalność statutowa przewiduje m.in. także produkcję brykietów i paliw stałych z węgla kamiennego, odzyskiwanie węgla kamiennego z hałd, wydobycie gazu i ropy naftowej oraz działalność usługową związaną z eksploatacją złóż gazu i ropy naftowej oraz wydobywaniem łupków, produkcję obrabiarek, narzędzi mechanicznych, maszyn dla górnictwa, kopalnictwa, budownictwa, sprzętu elektrycznego, elektrycznej aparatury rozdzielczej i sterowniczej oraz usługi w zakresie instalowania, naprawy i konserwacji tych urządzeń, zagospodarowaniem metalowych odpadów i złomu, niemetalowych odpadów i wyrobów wybrakowanych, oraz wytwarzanie, przesyłanie i dystrybucję energii elektrycznej, wytwarzanie paliw gazowych i dystrybucję paliw gazowych w systemie sieciowym oraz produkcję i dystrybucję ciepła.

KWK Janina, na bazie której będzie prowadził działalność wspólny przedsiębiorca, jest liczącym się producentem i dostawcą węgla energetycznego, o wydajności produkcji na poziomie ok. 2,2 mln ton rocznie. Szacunkowy procentowy udział KWK Janina w krajowej sprzedaży węgla kamiennego w 2003 r. wyniósł ok. **(tajemnica przedsiębiorstwa) %**.

Jak podają wnioskodawcy, zgodnie z informacją ARP Oddział Katowice, szacunkowy udział ZGE Janina Sp. z o.o. w sprzedaży węgla kamiennego na rynku krajowym ogółem w 2004 r. (od 31 marca 2004 r.) wyniesie ok. **(tajemnica przedsiębiorstwa) %**, natomiast w sprzedaży węgla energetycznego wyniesie ok. **(tajemnica przedsiębiorstwa) %**.

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 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 względzie powyższą definicję oraz kryteria wyznaczania rynków właściwych, na które koncentracja wywiera 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 koncentracji rynkiem właściwym, na który wywiera ona wpływ w **układzie horyzontalnym**, jest rynek sprzedaży węgla kamiennego.

Uzasadniając powyższe należy wskazać, iż działalność ZGE Janina Sp. z o.o., po przejęciu KWK Janina, będzie skoncentrowana właśnie na tak określonym rynku. Rynek ten stanowi równocześnie rynek, na którym prowadzą działalność założyciele nowej spółki, tj. Kompania Węglowa i PKE - za pośrednictwem ZGE Jaworzno III.

Ze względu na specyfikę produktu, jakim jest węgiel kamienny, za rynek relevantny geograficznie należy uznać obszar całej Polski. Przesądza o tym w szczególności fakt, iż zdecydowana większość odbiorców korzysta z węgla, jako produktu nie mającego swojego substytutu przy stosowanych obecnie technologiach (np. elektrownie i elektrociepłownie). Ponadto import węgla do Polski jest ściśle reglamentowany. Minister Gospodarki w formie rozporządzenia ustala kontyngenty na każdy rok dla poszczególnych krajów. W 2002 r. szacunkowa wartość importu węgla kamiennego wyniosła ok. 2,7 mln ton o wartości 428,3 mln zł. Węgiel był importowany głównie z Federacji Rosyjskiej, Kazachstanu, Republiki Czeskiej i Ukrainy. W 2003 r. obowiązywały kontyngenty na import węgla z Federacji Rosyjskiej, Republiki Czeskiej oraz Kazachstanu. Szacunkowa wielkość importu węgla kamiennego w okresie 11 m-cy 2003 r. wyniosła ok. 2,9 mln ton o wartości 437,9 mln zł. W porównaniu ze skalą wydobycia krajowego, wspomniany import jest znikomy.

Z informacji zawartych w zgłoszeniu wynika, że krajowy rynek sprzedaży węgla kamiennego w latach 2002-2003 był zdominowany przez Kompanię Węglową, której udział w rynku kształtował się odpowiednio na poziomie ok. **(tajemnica przedsiębiorstwa)** % w 2002 r. i **(tajemnica przedsiębiorstwa)** % w 2003 r., w tym udział KWK Janina wynosił ok. **(tajemnica przedsiębiorstwa)** %. Z kolei udział ZGE Jaworzno III, działającej w ramach PKE S.A., w 2002 r. kształtował się na poziomie **(tajemnica przedsiębiorstwa)** %, a w okresie 11 m-cy 2003 r. na poziomie **(tajemnica przedsiębiorstwa)** %.

Głównym konkurentem uczestników koncentracji na krajowym rynku sprzedaży węgla kamiennego jest Katowicka Grupa Kapitałowa S.A., obejmująca Katowicki Holding Węglowy S.A., KWK Kazimierz Juliusz Sp. z o.o. oraz KWK Niwka Modrzejów Sp. z o.o. Udział ww. przedsiębiorcy w sprzedaży węgla kamiennego wyniósł **(tajemnica przedsiębiorstwa)** % w 2002 r. i **(tajemnica przedsiębiorstwa)** % w 2003 r. Kolejny konkurent, tj. Jastrzębska Spółka Węglowa S.A., zrealizował sprzedaż odpowiadającą udziałowi w rynku w wysokości **(tajemnica przedsiębiorstwa)** % w 2002 r. i **(tajemnica przedsiębiorstwa)** % w 2003 r. Obok ww. przedsiębiorców na wspomnianym rynku działa także Lubelski Węgiel „Bogdanka” S.A. oraz Kopalnia Węgla Kamiennego „Budryk” S.A.

Analizując skutki planowanej transakcji dla krajowego rynku sprzedaży węgla kamiennego, organ antymonopolowy uznał, iż planowana transakcja wywrze niewielki wpływ na wspomniany rynek produktowy i będzie miała charakter prokonkurencyjny, bowiem na krajowym rynku sprzedaży węgla kamiennego pojawi się nowy podmiot, który będzie prowadzić działalność konkurencyjną w stosunku do jednego z założycieli Spółki (Kompanii Węglowej). Podkreślić bowiem należy, iż w wyniku realizacji zamierzeń Założycieli ZGE Janina, opisanych na stronie 2 niniejszej decyzji, kontrolę nad tym przedsiębiorcą sprawować będzie PKE S.A. Zatem wyjście KWK Janina z dotychczasowej struktury Kompanii Węglowej oznaczać będzie, wprawdzie nieznaczne, ale jednak osłabienie dotychczasowego lidera tego rynku, tj. Kompanii Węglowej. Jak bowiem wynika ze zgłoszenia, szacunkowy udział KWK Janina w wielkości sprzedaży węgla kamiennego zrealizowanego w 2003 r. przez Kompanię Węglową, wynosił ok. **(tajemnica przedsiębiorstwa)** %.

Jakkolwiek pozycja rynkowa nowej spółki jest obecnie trudna do oszacowania, to można przypuszczać, iż ZGE Janina przejmie dotychczasowy udział rynkowy KWK Janina, który nie przekraczał w 2003 r. **(tajemnica przedsiębiorstwa)** % i w stosunku do pozycji liderów tego rynku, takich jak Kompania Węglowa, czy też pozostałe spółki węglowe, pozostawał na względnie niskim poziomie. Zatem przesunięcie, jakie nastąpi w dotychczasowej strukturze konkurencji na rynku sprzedaży węgla kamiennego w związku z wyjściem KWK Janina ze struktury Kompanii Węglowej i pojawieniem się na rynku sprzedaży węgla kamiennego nowego konkurenta, nie niesie zagrożeń dla rynku. Nowy przedsiębiorca będzie funkcjonować w ramach stosunkowo stabilnej podmiotowo struktury konkurencji, a ponadto ZGE Janina, zwłaszcza po wejściu w strukturę PKE, spotykać się będzie z konkurencją ze strony przedsiębiorców posiadających już ugruntowaną pozycję na rynku właściwym, w tym również ze strony jednego z Założycieli tej Spółki, tj. Kompanii Węglowej.

b) w niniejszej koncentracji nie występują rynki, na które koncentracja wywiera wpływ w **układzie wertykalnym**.

Z ustaleń organu antymonopolowego wynika, iż w niniejszej koncentracji występują powiązania o charakterze wertykalnym, bowiem rynek sprzedaży węgla kamiennego, w szczególności zaś węgla energetycznego, którego dostawcą będzie ZGE Janina, jest dla jednego z założycieli tej Spółki, tj. PKE S.A. - wytwórcy energii elektrycznej i ciepłej - rynkiem zaopatrzenia w surowiec niezbędny do produkcji ww. nośników energetycznych.

Z tego względu, utworzenie wspólnego przedsiębiorcy, nad którym dodatkowo ostatecznie kontrolę sprawować będzie PKE, niewątpliwie może się przełożyć na strategię zaopatrzenia PKE w ten surowiec. W dotychczasowej strukturze PKE funkcjonuje tylko jeden zakład prowadzący działalność o charakterze wydobywczym, a mianowicie ZGE. Jaworzno III, który sprzedawał ok. **(tajemnica przedsiębiorstwa)** % całości produkowanego węgla do PKE i w 2003 r. zaspokajał ok. **(tajemnica przedsiębiorstwa)** % zapotrzebowania PKE na tego rodzaju węgiel.

Strukturę zaopatrzenia PKE w węgiel kamienny energetyczny w 2003 r. obrazuje poniższa tabela:

(tajemnica przedsiębiorstwa)

Dane liczbowe zawarte w powyższej tabeli wyraźnie wskazują, iż największym dostawcą węgla energetycznego dla PKE jest Kompania Węglowa, z udziałem w dostawach ogółem na poziomie *(tajemnica przedsiębiorstwa)* % oraz Katowicki Holding Węglowy S.A., z udziałem w granicach *(tajemnica przedsiębiorstwa)* %. Kolejny znaczący dostawca to Węglkokoks S.A. Eksport, z udziałem na poziomie *(tajemnica przedsiębiorstwa)* %.

Zmiana w kierunkach zaopatrzenia PKE S.A., jaka może nastąpić po realizacji planowanej transakcji, nie będzie w ocenie organu antymonopolowego, na tyle istotna, aby spowodować zamknięcie tego rynku dla aktualnie funkcjonujących na nim dostawców.

Podkreślić należy, iż dostawy węgla energetycznego do PKE w chwili obecnej są i tak realizowane w znaczącej części przez Kompanię Węglową (w ramach której funkcjonowała dotychczas KWK Janina) oraz Katowicki Holding Węglowy S.A., które w 2003 r. łącznie dostarczyły do PKE S.A. ok. *(tajemnica przedsiębiorstwa)* % całości zużytego węgla energetycznego. Można zatem przypuszczać, że jakkolwiek istnieją potencjalne możliwości zamknięcia się PKE na zewnętrzne transakcje handlowe z aktualnymi dostawcami, w rzeczywistości tak radykalne odcięcie się PKE od dotychczasowych dostawców węgla energetycznego byłoby nieuzasadnione ekonomicznie, prowadząc do ograniczenia mocy produkcyjnych PKE.

Jak wynika ze zgłoszenia, szacunkowa wartość krajowego zużycia węgla energetycznego w 2003 r. wyniosła ok. 45 213 568 ton. PKE zakupiło w 2003 r. *(tajemnica przedsiębiorstwa)* tony, co daje temu przedsiębiorcy *(tajemnica przedsiębiorstwa)* % udział w całości zużycia węgla w polskich elektrowniach i elektrociepłowniach. Natomiast udział KWK Janina w zakresie sprzedaży tego rodzaju węgla nie przekraczał w 2003 r. *(tajemnica przedsiębiorstwa)* %.

Zgodnie z informacją pochodzącą z ARP S.A. Oddział Katowice, przewidywany szacunkowy udział ZGE Janina w sprzedaży węgla kamiennego energetycznego utrzyma się na dotychczasowym poziomie i wyniesie ok. *(tajemnica przedsiębiorstwa)* %. Zakładając, iż zużycie węgla kamiennego energetycznego PKE utrzyma się również na poziomie procentowym porównywalnym z 2003 r., tj. na poziomie *(tajemnica przedsiębiorstwa)* %, a całość węgla energetycznego produkowanego przez nową spółkę skierowana zostanie do jednego odbiorcy, tj. *(tajemnica przedsiębiorstwa)*, rynku dostaw węgla kamiennego energetycznego nie można uznać za rynek, na który koncentracja wywiera wpływ w układzie wertykalnym. Udział PKE w krajowym zużyciu węgla energetycznego w 2003 r. nie przekroczył bowiem *(tajemnica przedsiębiorstwa)* %. Natomiast łączny udział KWK Janina (a tym samym ZGE Janina) oraz ZGE Jaworzno III na rynku dostaw węgla energetycznego, nie przekroczył *(tajemnica przedsiębiorstwa)* %. A zatem żaden z ww. udziałów nie przekracza progę 30 %.

- c) rynkami, na które koncentracja wywiera wpływ w układzie *konglomeratowym*, są lokalne rynki produkcji, sprzedaży, przesyłu i dystrybucji energii cieplnej, na których spółki funkcjonujące w ramach PKE oraz jeden z zakładów Kompanii Węglowej, dysponują udziałami rynkowymi przekraczającymi 40 %.

Rynki wytwarzania, przesyłu i dystrybucji energii cieplnej, ze względu na specyfikę produktu, jakim jest ciepło, pod względem geograficznym mają zasięg lokalny. Energia cieplna nie nadaje się do dystrybucji na dalsze odległości, ze względu na wymogi techniczne i opłacalność ekonomiczną. Z uwagi na powyższe uwarunkowania, przedsiębiorcy prowadzący tego rodzaju działalność, w tym również niektóre zakłady i spółki funkcjonujące w ramach PKE, z reguły posiadają na rynkach lokalnych – wobec brak konkurencji - silną pozycję.

Z ustaleń organu antymonopolowego wynika, że zakłady funkcjonujące w strukturze PKE sprzedają wytworzoną energię cieplną, z nielicznymi wyjątkami, za pośrednictwem dystrybutorów, nie powiązanych kapitałowo z PKE. W szczególności:

- 1) Zespół Elektrociepłowni Bielsko sprzedaje ciepło w ilościach zaspokajających ok. **(tajemnica przedsiębiorstwa)** % popytu na rynku lokalnym Gminy Bielsko-Biała i ok. **(tajemnica przedsiębiorstwa)** % popytu na terenie Gminy Czechowice-Dziedzice. Głównym odbiorcą ciepła pochodzącego z tego zakładu jest **(tajemnica przedsiębiorstwa)**, które zakupuje **(tajemnica przedsiębiorstwa)** % ciepła wyprodukowanego w ZEC Bielsko oraz Przedsiębiorstwo Inżynierii Miejskiej Sp. z o.o. w Czechowicach-Dziedzicach, kupujące ok. **(tajemnica przedsiębiorstwa)** % ciepła wyprodukowanego przez ZEC Bielsko. Pozostała ilość ciepła na poziomie nie przekraczającym **(tajemnica przedsiębiorstwa)** % jest sprzedawana innym odbiorcom finalnym. Na przedmiotowym rynku PKE S.A. nie prowadzi dystrybucji energii cieplnej,
- 2) Elektrownia Jaworzno w Jaworznie ok. **(tajemnica przedsiębiorstwa)** % wyprodukowanego ciepła sprzedaje spółce zależnej PKE, tj. Spółce Ciepłowniczo-Energetycznej Jaworzno III Sp. z o.o. Ww. przedsiębiorca jest **(tajemnica przedsiębiorstwa)** na rynku dystrybucji ciepła sieciowego w Jaworznie. Wraz z PKE posiadał w 2003 r. **(tajemnica przedsiębiorstwa)** % udział w tym rynku.
- 3) Elektrownia Łaziska w Łaziskach Górnych sprzedaje ciepło do dwóch dystrybutorów, tj. Przedsiębiorstwa Energetyki Ciepłej Sp. z o.o. w Tychach oraz Przedsiębiorstwa Energetycznego MEGAWAT Sp. z o.o. w Czerwionce Leszczyny, którzy łącznie zakupują ok. **(tajemnica przedsiębiorstwa)** % całej produkcji tej elektrowni. Udział PKE w tym rynku geograficznym kształtuje się na poziomie **(tajemnica przedsiębiorstwa)** %, ale przedsiębiorca ten nie prowadzi na tym rynku dystrybucji ciepła.
- 4) Energetyka Cieszyńska Sp. z o.o. w Cieszynie produkuje i dystrybuje ciepło na lokalnym rynku Gminy Cieszyn i Pogwizdów. Na wspomnianym rynku ww. przedsiębiorca posiada **(tajemnica przedsiębiorstwa)** % udziału w rynku.

W ocenie organu antymonopolowego, planowana koncentracja nie będzie miała wpływu na zmianę dotychczasowej pozycji rynkowej PKE w ww. lokalnych rynkach ciepła. Specyfika rynku wytwarzania i dostaw energii cieplnej wynika ze stabilizacji tego rynku. Możliwości wejścia na wspomniane rynki właściwe, ograniczone są czynnikami zarówno natury ekonomicznej, jak również technicznej, a popyt jest kreowany przez odbiorców, którzy z reguły na określonym terenie mają ograniczone możliwości wyboru firmy dystrybuującej energię cieplną. Z tego punktu widzenia, utworzenie ZGE Janina, który to podmiot ostatecznie będzie pozostawał pod kontrolą PKE, ma marginalne znaczenie dla struktury lokalnych rynków wytwarzania,

sprzedaży i dystrybucji energii ciepłej, na których działają poszczególne zakłady i spółki zależne PKE i nie powinna skutkować powstaniem jakichkolwiek negatywnych efektów o charakterze konglomeratowym.

Ocena skutków planowanej transakcji

Przepis art. 17 ustawy antymonopolowej stanowi, iż Prezes Urzędu wydaje zgodę na dokonanie koncentracji, w wyniku, której nie powstanie lub nie umocni się pozycja dominująca na rynku i wskutek czego konkurencja na rynku nie zostanie istotnie ograniczona.

Analiza skutków niniejszej koncentracji nie wykazała zagrożeń płynących z utworzenia przez PKE, Kompanię Węglową i ZGE Jaworzno III wspólnego przedsiębiorcy, nad którym ostateczną kontrolę sprawować będzie PKE. Organ antymonopolowy, uznając za zasadne wyrażenie zgody na dokonanie przedmiotowej koncentracji, wziął pod uwagę w szczególności następujące przesłanki:

- włączenie KWK Janina do ZGE Janina Sp. z o.o., a w efekcie w skład grupy kapitałowej PKE, jest elementem „*Programu restrukturyzacji górnictwa węgla kamiennego w Polsce w latach 2003-2006 z wykorzystaniem ustaw antykryzysowych i zainicjowaniem prywatyzacji niektórych kopalń*”, przyjętego przez Radę Ministrów w dniu 20 listopada 2002 r. oraz korektami przyjętymi w styczniu 2003 r. i ma na celu dokończenie dalece zaawansowanego procesu restrukturyzacji oraz uniknięcie procesu ewentualnej likwidacji tej kopalni, która zachowując dotychczasową funkcję dostawcy węgla kamiennego, ma szansę na rozwój i efektywne funkcjonowanie w ramach grupy kapitałowej PKE,
- zamierzona transakcja nie doprowadzi do powstania, bądź umocnienia się pozycji dominującej, zarówno na rynku któregośkolwiek z założycieli spółki, jak i tworzonej spółki. Niezależnie bowiem od faktu, iż rynek sprzedaży węgla kamiennego, z uwagi na łączny udział w tym rynku Założycieli ZGE Janina, został zakwalifikowany jako rynek, na który koncentracja wywiera wpływ w układzie horyzontalnym, w rzeczywistości horyzontalna styczność działalności PKE i ZGE Janina będzie miała stosunkowo ograniczony charakter. Wzmocnienie pozycji PKE na przedmiotowym rynku, jakie może nastąpić po przejęciu przez tego przedsiębiorcę kontroli nad ZGE Janina, z punktu widzenia konkurentów o ugruntowanej już pozycji rynkowej, nie jest znaczące. Ponadto niniejsza koncentracja doprowadzi do utraty kontroli nad KWK Janina przez Kompanię Węglową, co przyczyni się do osłabienia tego lidera rynku węgla kamiennego.
- pomimo istniejących powiązań pionowych pomiędzy uczestnikami koncentracji, ze względu na udziały rynkowe nie przekraczające progu 30 %, nie wywiera ona wpływu na rynek w układzie wertykalnym. Powiązania o charakterze wertykalnym pomiędzy PKE i ZGE Janina, jakie powstaną w wyniku realizacji planowanej transakcji na rynku dostaw węgla energetycznego, nie powinny wpłynąć również na radykalną zmianę dotychczasowych źródeł i struktury zaopatrzenia PKE w tym względzie. Udział PKE w krajowym zużyciu węgla kamiennego w polskich elektrowniach i elektrociepłowniach na poziomie

(tajemnica przedsiębiorstwa) % w 2003 r. świadczy o tym, iż w przypadku dostawców węgla kamiennego energetycznego, możliwości zbytu tego surowca wykraczają poza rynek zaopatrzenia PKE, a planowana koncentracja nie wpłynie negatywnie na ograniczenie istniejących w tym zakresie możliwości dotychczasowych dostawców tej spółki,

- w ocenie organu antymonopolowego, koncentracja nie wywrze także negatywnego wpływu na rynek w układzie konglomeratowym. Jak ustalono w trakcie postępowania, rynkami konglomeratowymi w niniejszej sprawie są lokalne rynki wytwarzania, sprzedaży i dystrybucji ciepła, na których działają niektóre zakłady i spółki zależne PKE. Specyfika omawianych rynków przesądza o tym, że przewaga na którymkolwiek z lokalnych rynków ciepła nie przekłada się na możliwości jej przenoszenia na rynki, na które koncentracja wywiera wpływ. Ponadto, przedmiotowa koncentracja nie zmieni niczego w strukturze rynków w układzie konglomeratowym, a więc w rzeczywistości nie będzie miała wpływu na te rynki właściwe.

Reasumując, należy stwierdzić, iż planowana koncentracja spełnia przesłanki określone w art. 17 ustawy antymonopolowej.

Wobec powyższego orzeczono jak w sentencji.

Stosownie do treści art. 78 ust. 1 ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów w związku z art. 479²⁸ § 2 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 dwóch tygodni od dnia jej doręczenia.

*Z upoważnienia
Prezesa Urzędu Ochrony
Konkurencji i Konsumentów*

p.o. ZASTĘPCY DYREKTORA
Departamentu Ochrony Konkurencji
Marcin Kolasiński

Otrzymuje:

Pan Wojciech Popiołek

Kancelaria Radców Prawnych
„W. Popiołek i Wspólnicy”
Spółka Komandytowa

Ul. Lompy 14
40-040 Katowice

Pełnomocnik Spółek:

- 1) Południowy Koncern Energetyczny S.A.
- 2) Kompania Węglowa S.A.
- 3) Zakład Górnico-Energetyczny Sobieski
Jaworzno III Sp. z o.o.