



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

DOK-1-422/3/07/GG

Warszawa, dnia 12 czerwca 2007 r.

D E C Y Z J A Nr DOK - 75/07

Na podstawie art. 105 § 1 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. *Kodeks postępowania administracyjnego* (tekst jedn. Dz. U. z 2000 r. Nr 98, poz. 1071 ze zm.) w związku z art. 80 ustawy z dnia 15 grudnia 2000 r. *o ochronie konkurencji i konsumentów* (tekst jedn. Dz. U. z 2005 r. Nr 244, poz. 2080 ze zm.) oraz w związku z art. 131 ust. 1 ustawy z dnia 16 lutego 2007 r. *o ochronie konkurencji i konsumentów* (Dz. U. Nr 50, poz. 331), Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów **umarza** postępowanie antymonopolowe wszczęte na wniosek:

- Polenergia S.A. z siedzibą w Warszawie,
- Fabryki Butli Technicznych „Milmet” S.A. z siedzibą w Sosnowcu,
- ZIS Energia Sp. z o.o. z siedzibą w Krakowie,

w sprawie zamiaru koncentracji, polegającej na utworzeniu przez ww. przedsiębiorców wspólnego przedsiębiorcy pod firmą: „CNG – Polska ” Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie.

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

W dniu 13 kwietnia 2007 r. do Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (zwanego dalej „Prezesem Urzędu” lub „organem antymonopolowy”) wpłynął wniosek w sprawie zamiaru koncentracji, polegającej na utworzeniu wspólnego przedsiębiorcy pod firmą „CNG – Polska ” Sp. z o.o. z siedzibą

w Warszawie (zwanej dalej „CNG-Polska”) przez trzech przedsiębiorców, tj.: Polenergia S.A. z siedzibą w Warszawie, Fabrykę Butli Technicznych „Milmet” S.A. z siedzibą w Sosnowcu i ZIS Energia Sp. z o.o. z siedzibą w Krakowie (zwanych dalej „Wnioskodawcami”).

W związku z powyższym Prezes Urzędu w dniu 13 kwietnia 2007 r. 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.), zawiadomił Wnioskodawców pismem z dnia 23 kwietnia 2007 r.

Pismem, otrzymanym w dniu 25 kwietnia 2007 r., Wnioskodawcy powiadomili Prezesa Urzędu o tym, iż spółka CNG-Polska formalnie już istnieje, bowiem została zarejestrowana w rejestrze przedsiębiorców (KRS) w dniu 23 stycznia 2007 r. Wyjaśnili również, iż powodem niedokonania zgłoszenia zamiaru koncentracji przed zarejestrowaniem spółki, były wątpliwości dotyczące obowiązku zgłoszenia zamiaru koncentracji, których powodem była struktura własnościowa jednego z Wnioskodawców.

**W oparciu o przedstawiony stan faktyczny organ antymonopolowy zważył,
co następuje.**

W dniu 21 kwietnia 2007 r. weszła w życie ustawa z dnia 16 lutego 2007 r. *o ochronie konkurencji i konsumentów* (Dz. U. Nr 50, poz. 331). Przepisy przejściowe tej ustawy przewidują w art. 131 ust. 1, że „do postępowań wszczętych na podstawie ustawy z dnia 15 grudnia 2000 r. *o ochronie konkurencji i konsumentów* i niezakończonych do dnia wejścia w życie niniejszej ustawy stosuje się przepisy dotychczasowe”. W związku z tym, iż postępowanie w przedmiotowej sprawie zostało wszczęte w dniu 13 kwietnia 2007 r. i nie zostało zakończone do dnia wejścia w życie ustawy z dnia 16 lutego 2007 r. *o ochronie konkurencji i konsumentów*, tj. do dnia 21 kwietnia 2007 r. – w niniejszej sprawie zastosowanie

będą miały przepisy ustawy z dnia 15 grudnia 2000 r. o *ochronie konkurencji i konsumentów* (zwanej dalej „ustawą antymonopolową”).

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 antymonopolowej,
- utworzenie przez przedsiębiorców wspólnego przedsiębiorcy jest jednym ze sposobów koncentracji określonym w art. 12 ust. 2 pkt. 3 powyższej ustawy,
- 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 antymonopolowej na Wnioskodawcach ciążył obowiązek zgłoszenia Prezesowi Urzędu zamiaru utworzenia wspólnego przedsiębiorcy, czyli CNG-Polska Sp. z o.o.

Przepisy ustawy antymonopolowej 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 Urzędu zgłoszenia od ostatniego zobowiązanego i od tej daty biegnie termin na rozpatrzenie zgłoszenia¹. W przedmiotowej sprawie Prezes Urzędu otrzymał zgłoszenie równocześnie (w jednym wniosku) od wszystkich przedsiębiorców biorących udział w utworzeniu CNG-Polska w dniu 13 kwietnia 2007 r. W tym zatem dniu zostało wszczęte postępowanie w przedmiotowej sprawie.

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

Z informacji przekazanych przez Wnioskodawców wynika, iż spółka CNG-Polska została zarejestrowana w KRS w dniu 23 stycznia 2007 r., czyli formalnie istniała już od blisko trzech miesięcy, gdy Wnioskodawcy zgłosili Prezesowi Urzędu zamiar jej utworzenia.

Z art. 12 ust. 1 ustawy antymonopolowej wynika, że zgłoszeniu Prezesowi Urzędu podlega **zamiar** koncentracji. 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 antymonopolowej, 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, Wnioskodawcy zgłosili organowi antymonopolowemu dokonanie koncentracji, a nie jej zamiar. Jednocześnie należy wskazać, iż przepisy ustawy antymonopolowej przewidują, iż Prezes Urzędu ocenia w ramach prowadzonego postępowania antymonopolowego w sprawie koncentracji zamiar koncentracji. Przepisy tej ustawy nie dają natomiast kompetencji Prezesowi Urzędu do oceny w ramach prowadzonego postępowania antymonopolowego w sprawie koncentracji – dokonanych już koncentracji.

Zgodnie z art. 105 § 1 ustawy *Kodeks postępowania administracyjnego*, 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 antymonopolowej w związku z art. 131 ust. 1 ustawy z dnia 16 lutego 2007 r. *o ochronie konkurencji i konsumentów*, w związku z art. 479²⁸ § 2 ustawy z dnia 17 listopada 1964 r. *Kodeks postępowania cywilnego* (Dz. U. Nr 43, poz. 296 ze zm.), od niniejszej decyzji przysługuje odwołanie do Sądu Okręgowego w Warszawie - Sądu Ochrony Konkurencji i Konsumentów - za pośrednictwem Prezesa Urzędu, w terminie dwutygodniowym od daty jej doręczenia.

*Z upoważnienia
Prezesa Urzędu Ochrony
Konkurencji i Konsumentów*

Zastępca Dyrektora
Departamentu Ochrony Konkurencji
Robert Kamiński

Otrzymuje:

Pan Andrzej Wójcik

Pełnomocnik:

Polenergia S.A., FBT „Milmet” S.A., ZIS Energia Sp. z o.o.

„Juszkiewicz, Wójcik, Domińczak, Zalewski”

Kancelaria Adwokacko – Radcowska Sp.p.

Al. Jana Pawła II 80 lok. F 35

00-175 Warszawa