



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

DKK1-422/9/12/GG

Warszawa, dnia 31 lipca 2012 r.

DECYZJA Nr DKK - 73/2012

Na podstawie art. 18 w związku z art. 13 ust. 1 i ust. 2 pkt 3 ustawy z dnia 16 lutego 2007 r. *o ochronie konkurencji i konsumentów* (Dz. U. Nr 50, poz. 331 ze zm.) Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów po przeprowadzeniu postępowania antymonopolowego wszczętego na wniosek PGNiG Termika S.A. z siedzibą w Warszawie oraz ZAK Spółka Akcyjna z siedzibą w Kędzierzynie-Koźlu **wydaje zgodę** na dokonanie koncentracji, polegającej na utworzeniu przez PGNiG Termika S.A. z siedzibą w Warszawie oraz ZAK Spółka Akcyjna z siedzibą w Kędzierzynie-Koźlu wspólnego przedsiębiorcy pod firmą Elektrociepłownia Kędzierzyn Sp. z o.o. z siedzibą w Kędzierzynie-Koźlu na zasadach określonych we wniosku.

UZASADNIENIE

W dniu 16 maja 2012 r. do Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, zwanego dalej „Prezesem Urzędu” lub „organem antymonopolowym”, wpłynęło zgłoszenie zamiaru koncentracji, polegającej na utworzeniu przez PGNiG Termika S.A. z siedzibą w Warszawie (dalej „PGNiG Termika”) oraz ZAK Spółka Akcyjna z siedzibą w Kędzierzynie-Koźlu (dalej „ZAK”) wspólnego przedsiębiorcy pod firmą Elektrociepłownia Kędzierzyn Sp. z o.o. z siedzibą w Kędzierzynie-Koźlu (dalej „EC Kędzierzyn”).

W związku z tym, iż spełnione zostały niezbędne przesłanki uzasadniające zgłoszenie koncentracji, tj.:

- łączny światowy obrót przedsiębiorców uczestniczących w koncentracji w roku obrotowym poprzedzającym rok zgłoszenia przekroczył równowartość 1 mld euro, tj. kwotę określoną w art. 13 ust. 1 pkt 1 ustawy z dnia 16 lutego 2007 r. *o ochronie konkurencji i konsumentów* (Dz. U. Nr 50, poz. 331 ze zm.), zwanej dalej także „ustawą antymonopolową”, przy czym łączny obrót na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej przedsiębiorców uczestniczących w koncentracji w tym okresie przekroczył równowartość 50 mln euro, tj. kwotę określoną w art. 13 ust. 1 pkt 2 tej ustawy,
- utworzenie przez przedsiębiorców wspólnego przedsiębiorcy jest jednym ze sposobów koncentracji określonym w art. 13 ust. 2 pkt 2 ustawy antymonopolowej,
- w przedmiotowej sprawie nie występuje żadna okoliczność z katalogu przesłanek wymienionych w art. 14 ww. ustawy, powodująca wyłączenie obowiązku zgłoszenia zamiaru koncentracji,

zostało wszczęte 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 ze zm.) – Prezes Urzędu powiadomił PGNiG Termika oraz ZAK pismem z dnia 23 maja 2012 r.

**W trakcie postępowania organ antymonopolowy ustalił i zważył,
co następuje:**

Przyczyny i opis transakcji

Zgodnie z umową z dnia 27 kwietnia 2012 r. w sprawie utworzenia wspólnego przedsiębiorcy działalność EC Kędzierzyn będzie polegała na budowie i późniejszej eksploatacji nowego, wysokosprawnego bloku gazowo-parowego na terenie należącym do ZAK, wytwarzającego energię elektryczną i ciepłą w oparciu o paliwo gazowe.

W nowoutworzonej spółce PGNiG Termika obejmie 80% udziałów w kapitale zakładowym, a ZAK pozostałe 20%.

Utworzenie EC Kędzierzyn wynika ze strategii rozwoju grupy kapitałowej do której należy PGNiG Termika (Grupa PGNiG), która zakłada rozszerzenie obszarów i skali działalności Grupy głównie poprzez ekspansję w sektorze elektroenergetyki.

Z kolei dla grupy kapitałowej do której należy ZAK (Grupa Azoty Tarnów) utworzenie wspólnego przedsiębiorcy będzie inwestycją o charakterze odtworzeniowym, która ma na celu zastąpienie wyeksploatowanego i zdekapitalizowanego majątku wytwórczego w istniejącej elektrociepłowni należącej do ZAK nowoczesną instalacją zapewniającą wysoką dyspozycyjność, efektywną gospodarkę paliwową i spełniającą unijne normy emisyjne.

Uczestnicy koncentracji

I. PGNiG Termika – aktywny uczestnik koncentracji – to największy na terenie aglomeracji warszawskiej producent ciepła i energii elektrycznej w skojarzeniu. Powyższa działalność realizowana jest za pośrednictwem trzech elektrociepłowni kogeneracyjnych („Żerań”, „Siekierki” i „Pruszków”), dwóch ciepłowni („Wola” i „Kawęczyn”) oraz lokalnej ciepłowni zaopatrującej w ciepło osiedle „Regaty” położone w północno-wschodniej części Warszawy. Ciepło wytwarzane przez elektrociepłownie „Żerań” i „Siekierki” oraz ciepłownie „Wola” i „Kawęczyn” dystrybuowane jest do odbiorców poprzez sieć ciepłowniczą należącą do SPEC S.A., która zaopatruje w ciepło prawie całą Warszawę. Natomiast ciepło wytwarzane przez elektrociepłownię w Pruszkowie i ciepłownię na osiedlu „Regaty” dystrybuowane jest przez odrębne (lokalne) sieci ciepłownicze.

Od stycznia 2012 r. PGNiG Termika wchodzi w skład Grupy PGNiG, w której spółką dominującą jest PGNiG S.A z siedzibą w Warszawie¹ (dalej „PGNiG S.A.”) Grupa PGNiG składa się z 37 spółek o profilu produkcyjnym i usługowym bezpośrednio i pośrednio zależnych od PGNiG S.A.

Grupa PGNiG jest pionowo zintegrowanym przedsiębiorcą w sektorze gazowniczym w Polsce i posiada wiodącą pozycję we wszystkich obszarach sektora gazowego w kraju. Obszar działalności Grupy PGNiG obejmuje poszukiwanie złóż,

¹ PGNiG S.A. jest spółką publiczną, w której większościowy pakiet akcji posiada Skarb Państwa.

wydobycie z krajowych złóż gazu ziemnego i ropy naftowej, import, magazynowanie oraz obrót i dystrybucję paliw gazowych. Grupa PGNiG jest głównym importerem paliwa gazowego z Rosji, krajów Azji Środkowej, Norwegii, Niemiec, jak i głównym producentem gazu ziemnego ze złóż krajowych.

Obrót i dystrybucja gazu ziemnego stanowią, obok wydobywania gazu ziemnego i ropy naftowej, podstawową działalność Grupy PGNiG. W 2007 r. w efekcie wymogów dostosowania polskiego rynku energii do regulacji prawa unijnego doszło do rozdzielenia działalności handlowej od technicznej dystrybucji gazu. W rezultacie działalnością obrotową zajmuje się obecnie PGNiG S.A., zaś za dystrybucję paliw gazowych odpowiedzialnych jest sześć regionalnych spółek gazownictwa działających w ramach Grupy PGNiG. Spółki te odpowiadają za dostarczanie gazu do odbiorców domowych, przemysłowych i hurtowych, jak również za eksploatację, remonty oraz rozbudowę sieci gazociągów. Obrót i dystrybucja gazu ziemnego regulowane są przez ustawę z dnia 10 kwietnia 1997 r. *Prawo energetyczne* (Dz. U. z 2006 r. Nr 89, poz. 625 ze zm.), czego konsekwencją jest koncesjonowanie działalności oraz uzależnienie przychodów Grupy PGNiG od poziomu taryf dla paliw gazowych zatwierdzanych przez Prezesa Urzędu Regulacji Energetyki (dalej „Prezes URE”).

II. ZAK – aktywny uczestnik koncentracji – jest jednym z największych producentów chemicznych w Polsce wytwarzającym przede wszystkim nawozy azotowe i alkohole oxo, na bazie których produkowane są plastyfikatory, znajdujące się w ofercie handlowej Spółki. Produkty wytwarzane przez ZAK znajdują zastosowanie w rolnictwie, budownictwie, przetwórstwie chemicznym i przemyśle tworzywowym.

ZAK wchodzi w skład Grupy Azoty Tarnów, na której czele stoją Zakłady Azotowe w Tarnowie-Mościcach S.A.². Grupa składa się z 28 spółek bezpośrednio i pośrednio zależnych od Zakładów Azotowych w Tarnowie-Mościcach S.A. Grupa Azoty Tarnów prowadzi działalność zarówno w Polsce jak i w Europie, a jej domeną jest produkcja nawozów mineralnych (wieloskładnikowych i azotowych), produktów organicznych, tworzyw sztucznych, pigmentów (bieli tytanowej), a także katalizatorów stosowanych do wybranych syntez chemicznych, do produkcji

² Spółka jest notowana na Warszawskiej Giełdzie Papierów Wartościowych. Jej największym akcjonariuszem jest Skarb Państwa posiadający ok. 32% akcji.

amoniaku, wodoru i gazu syntetycznego. Ważnym obszarem w działalności produkcyjnej Grupy Azoty Tarnów są również chemikalia, stanowiące bazę (surowiec) do produkcji m.in. nawozów, tworzyw sztucznych, alkoholi oxo, plastyfikatorów, jak również element uzupełniający pracę instalacji przemysłowych.

III. EC Kędzierzyn – pasywny uczestnik koncentracji – będzie wytwarzać energię elektryczną i ciepłą w nowo wybudowanym na terenie ZAK bloku gazowo-parowym. Zakończenie inwestycji planowane jest w połowie 2017 r. Jak już wcześniej wspomniano EC Kędzierzyn będzie produkować energię elektryczną i ciepłą według wciąż jeszcze mało popularnej w Polsce technologii opartej o paliwo gazowe (gaz ziemny), które prawdopodobnie będzie dostarczane przez PGNiG S.A.³. W przypadku gdyby całość dostaw realizowało PGNiG S.A. udział zapotrzebowania EC Kędzierzyn na paliwo gazowe w całkowitej sprzedaży PGNiG S.A. (w odniesieniu do całkowitej sprzedaży w 2011 r.) wynosić będzie ok. **[tajemnica przedsiębiorstwa – zał I pkt 1]**. Zgodnie z przyjętymi założeniami ZAK będzie posiadać prawo pierwokupu energii elektrycznej i ciepłej wytworzonej w nowym bloku energetycznym, który, o czym już była mowa, zastąpi wyeksploatowaną elektrociepłownię należącą obecnie do ZAK.. Jednocześnie większość energii elektrycznej i ciepła z nowego źródła używana będzie przez ZAK na potrzeby własne, zaś nadwyżki – tak jak do tej pory – odsprzedawane będą podmiotom trzecim.

Prognozowany udział EC Kędzierzyn (po zaspokojeniu potrzeb ZAK) w krajowym rynku wytwarzania i wprowadzania do obrotu energii elektrycznej ma wynosić ok. **[tajemnica przedsiębiorstwa – zał. I pkt 2]**. Należy również zaznaczyć, że ZAK z własnej elektrociepłowni zaopatruje w ciepło miejską sieć ciepłowniczą w Kędzierzynie-Koźlu, poprzez sprzedaż ciepła Miejskiemu Zakładowi Energetyki Ciepłej (dalej „MZEC”). W 2011 r. MZEC był **[tajemnica przedsiębiorstwa – zał. „Z” pkt 1]**. Po uruchomieniu nowego bloku energetycznego działalność ZAK w powyższym zakresie będzie nadal kontynuowana, tzn. ciepło z EC Kędzierzyn za pośrednictwem ZAK będzie dostarczane do sieci miejskiej w Kędzierzynie-Koźlu.

³ W związku ze spodziewaną liberalizacją polskiego rynku gazu, założyciele wspólnego przedsiębiorcy nie przesądzili ostatecznie kto będzie dostawcą gazu dla EC Kędzierzyn - obecnie pod uwagę brane jest PGNiG S.A.

Rynki właściwe, na które koncentracja wywiera wpływ

W myśl art. 4 pkt. 9 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 definicję rynku właściwego oraz kryteria wyznaczania rynków właściwych, na które koncentracja wywiera wpływ zawarte w rozporządzeniu Rady Ministrów z dnia 17 lipca 2007 r. w *sprawie zgłoszenia zamiaru koncentracji przedsiębiorców* (Dz. U. Nr 134, poz. 937) organ antymonopolowy uznał, iż:

A) Przedmiotowa koncentracja nie wywiera wpływu na żaden rynek właściwy w układzie horyzontalnym.

Analizując przedmiot działalności uczestników niniejszej koncentracji, tj. PGNiG Termika i ZAK, ich grup kapitałowych oraz wspólnego przedsiębiorcy można wskazać dwa rynki produktowe, na których działalność ta pokrywa się, a mianowicie rynek wytwarzania i wprowadzania do obrotu (sprzedaży) energii elektrycznej oraz rynek wytwarzania i sprzedaży ciepła. Po rozpoczęciu działalności przez EC Kędzierzyn sytuacja ta zmieni się, bowiem ZAK będzie tylko nabywcą energii elektrycznej na własne potrzeby, natomiast wprowadzaniem do obrotu rynkowego nadwyżek energii elektrycznej będzie zajmować się EC Kędzierzyn. Z kolei w odniesieniu do ciepła wytwarzanego w EC Kędzierzyn sytuacja będzie wyglądała tak jak dotychczas, tzn. tylko ZAK będzie sprzedawał nadwyżki ciepła podmiotom trzecim.

Zgodnie z dotychczasowym orzecznictwem Prezesa UOKiK rynek wytwarzania i wprowadzania do obrotu energii elektrycznej w aspekcie geograficznym jest określany jako rynek krajowy, obejmujący terytorium Polski⁴. Nie ma bowiem

⁴ Przykładowo w decyzjach: DOK-29/07 z dn. 8.03.2007 r., DKK-8/07 z dn. 7.08.2007 r., DKK-32/07 z dn. 28.09.2007 r., DKK-19/09 z dn. 21.04.2009 r.

przeszkód, aby energia wytwarzana w jednym regionie kraju mogła być kupowana przez odbiorcę z innego regionu (większość mocy w zakresie energii elektrycznej zainstalowana jest na południu Polski, energia z tego regionu sprzedawana jest natomiast w całej Polsce). Z drugiej strony istnieją bariery co najmniej natury technicznej (zbyt mała przepustowość sieci transgranicznych), aby można było uznać, iż rynek ten jest szerszy niż krajowy.

W Grupie PGNiG oprócz PGNiG Termika energię elektryczną (w kogeneracji z energią ciepłą) wytwarza również Nysagaz Sp. z o.o. we Wrocławiu. Swoje łączne udziały w krajowym rynku wytwarzania i wprowadzania do obrotu energii elektrycznej Grupa PGNiG szacuje obecnie na ok. **[tajemnica przedsiębiorstwa – zał. „P” pkt 1]**. Jednocześnie można przypuszczać, iż w związku z planowanymi przez Grupę PGNiG inwestycjami w branży energetycznej powyższy udział w przyszłości może wzrosnąć lecz obecnie Grupa nie dysponuje prognozami w tym zakresie.

W przypadku ZAK, jak i całej Grupy Azoty Tarnów, energia elektryczna wytwarzana jest przede wszystkim na potrzeby własne, a ponadto energia kupowana jest również na rynku. Tylko ze względu na uwarunkowania techniczne część tej energii sprzedawana jest na rzecz podmiotów trzecich. W rzeczywistości wytwarzanie i sprzedaż (wprowadzanie do obrotu) energii elektrycznej przez Grupę Azoty Tarnów jest działalnością uboczną o marginalnym znaczeniu. W tym kontekście można uznać, iż w zasadzie Grupa Azoty Tarnów nie prowadzi działalności na rynku wytwarzania i wprowadzania do obrotu energii elektrycznej, a jej ewentualny udział w tym rynku byłby na minimalnym poziomie.

Z powyższego wynika, iż faktyczną działalność na rynku wytwarzania i wprowadzania do obrotu energii elektrycznej będzie prowadzić Grupa PGNiG i EC Kędzierzyn. Z wyżej przedstawionych danych wynika również, że łączne udziały tych przedsiębiorców w krajowym rynku wytwarzania i wprowadzania do obrotu energii elektrycznej nie przekroczą poziomu 20%, tak więc planowana koncentracja nie będzie wywierała wpływu w układzie horyzontalnym na ten rynek.

Jak już wyżej podano PGNiG Termika i ZAK wytwarzają i sprzedają energię ciepłą (ciepło). Po rozpoczęciu działalności przez EC Kędzierzyn ZAK formalnie nie będzie producentem ciepła wytwarzanego przez wspólnego przedsiębiorcę,

ale nadal będzie sprzedawać to ciepło na rynku lokalnym, a właściwie jego nadwyżki po zaspokojeniu własnych potrzeb. Działalność PGNiG Termika i ZAK będzie zatem pokrywać się w aspekcie produktowym, lecz mimo tego nie można stwierdzić, że będą oni działać na wspólnym rynku właściwym. Zgodnie bowiem z utrwalonym orzecznictwem Prezesa UOKiK⁵ działalność w zakresie produkcji, przesyłania i sprzedaży ciepła tradycyjnie jest postrzegana jako działalność mająca charakter lokalny. Wynika to głównie ze ścisłego ograniczenia geograficznego tej działalności, spowodowanego brakiem możliwości przesyłania ciepła na większe odległości z uwagi na ubytki nośnika ciepła oraz straty ciepła podczas przesyłania. Dlatego też rynek zaopatrzenia w ciepło w aspekcie geograficznym należy określić jako rynek lokalny ograniczony zasięgiem sieci ciepłowniczej danego producenta ciepła. Producenci ciepła zazwyczaj działają w warunkach monopolu naturalnego, o czym decydują przede wszystkim uwarunkowania techniczne – każdy producent zasila ciepłem jedną sieć ciepłowniczą, zamkniętą dla innych producentów, która w naturalny sposób określa terytorialny zasięg działania tego producenta (rynek lokalny). Ponadto każda sieć ciepłownicza powiązana z danym producentem posiada własną taryfę cenową zatwierdzoną przez Prezesa URE, co również wskazuje na odrębność (monopol) każdej sieci na terenie objętym zasięgiem jej działania.

W kontekście powyższego działalność PGNiG Termika będzie miała miejsce na rynkach lokalnych obejmujących teren Warszawy, Pruszkowa i osiedla „Regaty”, natomiast działalność ZAK będzie koncentrować się na lokalnym rynku Kędzierzyna-Koźła.

Reasumując należy stwierdzić, że PGNiG Termika i ZAK będą działać na tym samym rynku produktowym (rynku ciepła), ale na różnych rynkach geograficznych. A zatem w tym przypadku nie wystąpi horyzontalne powiązanie ich działalności.

B) Koncentracja wywiera wpływ w **układzie wertykalnym** na krajowy rynek sprzedaży (obrotu) gazem ziemnym.

Pomiędzy uczestnikami koncentracji mogą potencjalnie wystąpić relacje typu dostawca–odbiorca, bowiem EC Kędzierzyn do wytwarzania energii elektrycznej

⁵ Przykładowo w decyzjach: DKK-13/07 z dnia 27 sierpnia 2007 r., DKK-7/09 z dnia 23 lutego 2009 r.

i ciepłej będzie używać gazu ziemnego, którego dostawcą może być PGNiG S.A. (spółka dominująca w grupie kapitałowej, do której należy PGNiG Termika).

Rynek gazu ziemnego w Polsce, z wyjątkiem rynku przesyłu⁶, zdominowany jest przez Grupę PGNiG zarówno na szczeblu wydobycia gazu ze źródeł krajowych, importu, sprzedaży hurtowej i detalicznej oraz dystrybucji. Według danych Urzędu Regulacji Energetyki w 2010 r. ok. 70% całkowitego krajowego zapotrzebowania na gaz ziemny pokrywane było z importem z Rosji i Ukrainy oraz dostawami wewnątrzspółnotowymi z Niemiec i Czech⁷.

W orzecznictwie Komisji Europejskiej i Prezesa UOKiK⁸ rynek obrotu gazem ziemnym w ujęciu geograficznym określany jest jako rynek krajowy. Decyduje o tym głównie sposób realizacji dostaw gazu poprzez system sieciowy. Taka forma transportu gazu ziemnego nie posiada substytutów, gdyż inne metody przesyłu nie są stosowane. Względy te powodują jednocześnie, że obszar geograficzny tego rynku produktowego (gazu ziemnego) ograniczony jest do obszaru, na którym położona jest użytkowana sieć, w tym przypadku do terenu prawie całej Polski.

Udział PGNiG S.A. w krajowym rynku obrotu gazem ziemnym szacowany jest na ok. [tajemnica przedsiębiorstwa – zał. „P” pkt 2]. Pozostała część rynku przypada kilku podmiotom prowadzącym działalność polegającą na odsprzedaży gazu ziemnego nabywanego od PGNiG S.A. odbiorcom końcowym, za pośrednictwem własnych, lokalnych sieci dystrybucyjnych.

Z powyższego wynika, że udział PGNiG S.A. w krajowym rynku obrotu gazem ziemnym przekracza 30%. W związku jednocześnie z tym, iż między PGNiG S.A. i EC Kędzierzyn mogą wystąpić relacje typu dostawca–odbiorca przedmiotowa koncentracja będzie wywierała wpływ w układzie wertykalnym na ten rynek.

C) W przedmiotowej sprawie występują rynki właściwe, na które koncentracja wywiera **w układzie konglomeratowym**. Są to lokalne rynki wytwarzania ciepła, na których prowadzą działalność PGNiG Termika i ZAK.

⁶ Zarządzanie krajowym systemem przesyłowym gazu należy do Operatora Gazociągów Przesyłowych Gaz-System S.A. z siedzibą w Warszawie.

⁷ Na podstawie danych z Raportu Krajowego Prezesa URE z 2011 r. (str. 70 - 71).

⁸ Przykładowo w decyzjach: DOK-91/05 z dn. 9.08.2005 r., Comp/M.4110 - E.ON/Endesa z dn. 25.04.2006 r., Comp/M.4180 - Gas de France/Sues z dn. 14.11.2006 r.

Jak już wcześniej wyjaśniono producenci ciepła działają na rynkach lokalnych na ogół w warunkach monopolu naturalnego określonego zasięgiem sieci ciepłowniczych zasilanych z ich źródeł wytwarzania. W tak określonym rynku w 2011 r. udziały PGNiG Termika wynosiły:

- w lokalnym rynku wytwarzania ciepła w Warszawie ok. **[tajemnica przedsiębiorstwa – zał. „P” pkt 3]**,
 - w lokalnym rynku wytwarzania ciepła w Pruszkowie **[tajemnica przedsiębiorstwa – zał. „P” pkt 4]**,
 - w lokalnym rynku wytwarzania ciepła na osiedlu „Regaty” **[tajemnica przedsiębiorstwa – zał. „P” pkt 5]**,
- a ZAK w lokalnym rynku wytwarzania ciepła w Kędzierzynie-Koźlu ok. **[tajemnica przedsiębiorstwa – zał. „Z” pkt 2]**.

Koncentracja będzie wywierać wpływ w układzie konglomeratowym także na rynki sektora gazowego, na których działa Grupa PGNiG, tj. na:

- krajowy rynek produkcji gazu ziemnego **[tajemnica przedsiębiorstwa – zał. „P” pkt 6]**,
- krajowy rynek importu gazu ziemnego **[tajemnica przedsiębiorstwa – zał. „P” pkt 7]**,
- krajowy rynek magazynowania gazu ziemnego **[tajemnica przedsiębiorstwa – zał. „P” pkt 8]**,
- krajowy rynek dystrybucji gazu ziemnego ok. **[tajemnica przedsiębiorstwa – zał. „P” pkt 9]**.

Ocena skutków planowanej koncentracji

Przepis art. 18 ustawy antymonopolowej stanowi, iż Prezes Urzędu wydaje zgodę na dokonanie koncentracji, w wyniku której konkurencja na rynku nie zostanie istotnie ograniczona, w szczególności przez powstanie lub umocnienie pozycji dominującej na rynku.

Organ antymonopolowy dokonując oceny zasadności wyrażenia zgody na przeprowadzenie niniejszej koncentracji wziął pod uwagę następujące przesłanki:

W przedmiotowej sprawie brak jest rynków właściwych, na które koncentracja wywierałaby wpływ w układzie horyzontalnym.

Rynkiem właściwym, na który koncentracja wywiera wpływ w układzie wertykalnym jest krajowy rynek obrotu gazem ziemnym. Z uwagi na stosunkowo niski udział EC Kędzierzyn w zakupach gazu ziemnego w stosunku do krajowego popytu, brak jest jednak podstaw aby przypuszczać, iż koncentracja wpłynie w istotny sposób na pozycję dotychczasowych odbiorców gazu dostarczanego przez Grupę PGNiG lub pozycję konkurentów Grupy PGNiG w zakresie dostaw gazu ziemnego (w wyniku koncentracji nie zostanie zamknięty lub ograniczony w istotny sposób dostęp do tego rynku). Reasumując, nie zachodzi więc podejrzenie, że konkurencja na tym rynku zostanie istotnie ograniczona.

Koncentracja będzie wywierać wpływ w układzie konglomeratowym na wskazane w punkcie C uzasadnienia decyzji lokalne rynki wytwarzania ciepła, jednak w ocenie organu antymonopolowego silna pozycja PGNiG Termika i ZAK na tych rynkach nie będzie miała wpływu – z uwagi na ich ściśle lokalny charakter – na inne rynki, na których działać będzie wspólny przedsiębiorca.. Również silna pozycja Grupy PGNiG na rynkach sektora gazowego, na które koncentracja wywiera wpływ w układzie konglomeratowym (wskazanych w punkcie C uzasadnienia decyzji), ze względu na specyfikę tych rynków oraz powody wskazane przy ocenie powiązań wertykalnych nie będzie mogła zostać przeniesiona na rynki, na których działać będzie wspólny przedsiębiorca.

Przy ocenie niniejszej koncentracji organ antymonopolowy uwzględnił także fakt poddania rynku gazu ziemnego oraz rynku energii cieplnej regulacji na podstawie przepisów ustawy *Prawo energetyczne*. Jednym z podstawowych narzędzi tej regulacji jest zatwierdzanie taryf przez Prezesa URE. W ocenie organu antymonopolowego sposób kalkulacji taryf oparty na kosztach uzasadnionych, przy określeniu szczegółowego mechanizmu kalkulacji w rozporządzeniach wykonawczych i kontroli tego procesu przez Prezesa URE, zapewnia odbiorcom gazu i ciepła ochronę przed nadmiernym wzrostem cen.

Konkludując należy stwierdzić, że planowana koncentracja spełnia przesłanki określone w art. 18 ustawy *o ochronie konkurencji i konsumentów*. Postępowanie

w sprawie wykazało, że utworzenie EC Kędzierzyn przez PGNiG Termika i ZAK nie przyczyni się do istotnego ograniczenia konkurencji, w szczególności przez powstanie lub umocnienie pozycji dominującej na rynku.

Wobec powyższego orzeczono jak w sentencji.

Stosownie do treści art. 81 ust. 1 ustawy *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 Ochrony Konkurencji i Konsumentów, w terminie dwutygodniowym od dnia jej doręczenia.

Z upoważnienia
Prezesa Urzędu Ochrony
Konkurencji i Konsumentów
Dyrektor
Departamentu Kontroli Koncentracji
Robert Kamiński

Otrzymują:

1. PGNiG Termika S.A. w Warszawie (decyzję, załącznik I, załącznik „P”)
2. ZAK S.A. w Kędzierzynie-Koźlu (decyzję, załącznik I, załącznik „Z”)
za pośrednictwem:
Pana Piotra Jakuba Jędrzejaka
Wierciński, Kwieciński, Baehr Sp. k.
ul. Polna 11
00-633 Warszawa
3. a/a (decyzja, załącznik I, załącznik „P”, załącznik „Z”)