



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

L.dz. DPI-2-411-12/850/03/ML

Warszawa, dn. 27 listopada 2003 r.

DECYZJA Nr DPI - 76/2003

Na podstawie art. 17 w związku z art. 12 ust. 1 i art. 12 ust. 3 pkt 1 ustawy z dnia 15 grudnia 2000 r. *o ochronie konkurencji i konsumentów* (Dz. U. z 2003r. Nr 86, poz. 804), Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, po przeprowadzeniu postępowania antymonopolowego wszczętego z wniosku spółki Kudelski S.A. z siedzibą w Cheseaux (Szwajcaria) **wyraża zgodę** na dokonanie koncentracji, polegającej na nabyciu przez tę spółkę ponad 25% akcji Canal+ Technologies S.A. z siedzibą w Paryżu (Francja).

UZASADNIENIE

W dniu 30 września 2003 r. do Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (dalej jako Prezes Urzędu, bądź organ antymonopolowy) wpłynęło zgłoszenie zamiaru koncentracji przedsiębiorców, polegającej na nabyciu przez Kudelski S.A. ponad 25% akcji Canal+ Technologies S.A. W związku z tym, iż:

- spełnione zostały niezbędne przesłanki uzasadniające obowiązek zgłoszenia zamiaru koncentracji, bowiem łączny obrót ww. przedsiębiorców w roku obrotowym poprzedzającym rok zgłoszenia przekraczał wartość określoną w art. 12 ust. 1 ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów (dalej zwanej też ustawą antymonopolową), tj. 50 mln. euro,

- objęcie lub nabycie akcji innego przedsiębiorcy, powodującego uzyskanie co najmniej 25% głosów na walnym zgromadzeniu lub zgromadzeniu wspólników, jest jednym ze sposobów koncentracji, określonym w art. 12 ust. 3 pkt 1 ww. ustawy,
- nie występuje w tej sprawie, żadna okoliczność z katalogu przesłanek wymienionych w art. 13 ww. ustawy, powodująca odstępianie od konieczności zgłoszenia koncentracji,

Prezes Urzędu wszczął postępowanie w powyższej sprawie, o czym powiadomił stronę pismem z dnia 3 października 2003 r.

Przyczyny i opis koncentracji.

Zgłoszona koncentracja jest częścią globalnej transakcji, której skutki zostaną zrealizowane na terenie kilku krajów, w tym Austrii, Hiszpanii, Niemiec i Polski. Celem transakcji jest przeniesienie części przedsiębiorstwa Canal+ Technologies SA, (określanej jako MediaGuard Division), do spółki która zostanie specjalnie dla tych celów utworzona i będzie w całości własnością spółki Kudelski SA. (robocza nazwa nowoutworzonej spółki – córki to CASCo).

Planowana koncentracja zostanie przeprowadzona w trzech etapach:

Etap 1 – Kudelski SA, działając przez kontrolowaną przez siebie w całości spółkę CASCo, nabędzie od Canal+ Technologies SA wszystkie składniki majątkowe niezbędne do funkcjonowania MediaGuard Division, oprócz praw własności intelektualnej związanych z tą działalnością.

Etap 2 – Kudelski SA nabędzie od Thomson SA, spółki posiadającej 95,44% akcji Canal+ Technologies SA i będącej częścią grupy Thomson, nie więcej niż 50% akcji Canal+ Technologies SA; spółka ta przekształci się tym samym w spółkę typu joint-venture, w której akcje będą posiadać Kudelski SA oraz Thomson SA w stosunku 50:50. Spółka ta zmieni firmę i tymczasowo będzie się nazywać CASLicenseCo.

Thomson SA zamierza odkupić pozostałe 4,56% akcji od akcjonariuszy mniejszościowych.

Etap 3 – Kudelski SA udostępni spółce CASLicenseCo pewne prawa własności intelektualnej związane ze świadczeniem usług dostępu warunkowego. W tym celu zawarta zostanie stosowna umowa licencyjna. Celem CASLicenseCo będzie zarządzanie prawami

własności intelektualnej wypracowanymi przez Kudelski SA i Thomson SA, związanymi ze świadczeniem usług dostępu warunkowego. Realizując to zadanie CASLicenseCo będzie korzystać z doświadczenia, umiejętności i doświadczonego personelu Thomson S.A. Prawa te zostaną udostępnione (na zasadzie licencji) spółkom Kudelski SA i CASCo, jak również podmiotom od nich zależnym. Thomson SA nie zawrze oddzielnej umowy z CASLicenseCo, lecz wykorzysta prawa udostępnione mu wcześniej przez jej prawną poprzedniczkę, spółkę Canal+ Technologies SA. Nie wyklucza się natomiast udostępnienia tych praw osobom trzecim, tj. spoza grup Kudelski SA i Thomson SA, na zasadach umów licencyjnych.

Podsumowując opisaną wyżej strukturę transakcji należy stwierdzić, że jej efektem końcowym będzie z jednej strony powstanie CASCo (właściciela składników majątkowych Canal+ Technologies SA związanych z usługami „MediaGuard”), z drugiej zaś reorganizacja Canal+ Technologies SA (która po zmianie firmy na CASLicenseCo będzie się zajmować zarządzaniem prawami własności intelektualnej wypracowanymi przez Thomson SA i Kudelski SA związanymi z usługami dostępu warunkowego). CASLicenseCo będzie prowadziła działalność inną od prowadzonej dotychczas przez Canal+ Technologies SA. „Nowa” działalność, polegająca na zarządzaniu prawami własności intelektualnej związanymi z systemami dostępu warunkowego, nie będzie działalnością tożsamą z działalnością CASCo. Spółka ta będzie mogła natomiast korzystać z praw własności intelektualnej związanych z usługami dostępu warunkowego „MediaGuard” na zasadzie licencji udzielonej przez CASLicenseCo.

Etap 1 nie podlega zgłoszeniu na podstawie ustawy antymonopolowej. Zgodnie z § 11 ust. 2 rozporządzenia Rady Ministrów z 23 maja 2001r. w sprawie sposobu obliczania obrotu przedsiębiorców uczestniczących w koncentracji, jeśli koncentracja polega na nabyciu części majątku lub części przedsiębiorstwa, obliczając obrót, uwzględnia się jedynie obrót zrealizowany przez tę część. Obrót osiągnięty przez MediaGuard Division na terenie Polski w żadnym z dwóch lat obrotowych poprzedzających zgłoszenie nie przekroczył 10.000.000 euro, a zatem zgodnie z art. 13 pkt 1 ustawy antymonopolowej, nabycie składników majątkowych, na które składa się przedsiębiorstwo realizujące działalność określana jako MediaGuard, nie podlega zgłoszeniu.

Natomiast obowiązkowi zgłoszenia koncentracji podlega Etap 2, polegający na nabyciu przez Kudelski SA do 50% akcji Canal+ Technologies S.A. Spełnia on kryteria

zgłoszenia zamiaru koncentracji na podstawie art. 12 ust. 3 pkt 1 ustawy antymonopolowej, gdyż Kudelski SA nabędzie ponad 25% akcji, reprezentujących ponad 25% głosów na zgromadzeniu akcjonariuszy (jeden głos przypada na jedną akcję).

W wyniku koncentracji Kudelski SA obejmie do 50% głosów na zgromadzeniu akcjonariuszy Canal+ Technologies SA; taki sam procent głosów będzie przysługiwał Thomson SA. Kudelski SA nie nabędzie innych akcji ani udziałów.

Koncentracja ma charakter eksterytorialny. Uczestnicy koncentracji nie posiadają na obszarze RP żadnych spółek zależnych, jednakże obydwie grupy kapitałowe prowadzą tutaj sprzedaż systemów dostępu warunkowego.

Założeniem opisywanej koncentracji jest zintensyfikowanie rozwoju działalności określanej jako MediaGuard oraz podniesienie jakości usług oferowanych konsumentom.

Konsekwencje koncentracji w odniesieniu do jej uczestników są w głównej mierze związane z reorganizacją struktury przedsiębiorstwa świadczącego usługi MediaGuard, a poza tym z organizacją spółki joint-venture w celu zapewnienia zreorganizowanej spółce świadczącej usługi MediaGuard, a także spółce Thomson SA i innym podmiotom, dostępu do praw własności intelektualnej.

Opis przedsiębiorców biorących udział w koncentracji.

A/ Kudelski S.A.

Kudelski SA i grupa kontrolowanych przezeń spółek, działają w dwóch podstawowych sektorach:

- *bezpieczeństwa dostępu do informacji* (telewizja cyfrowa i szerokopasmowy dostęp do Internetu).

Działalność w branży telewizji cyfrowej (przedsiębiorstwa określane jako Digital TV) polega na zapewnianiu klientom na całym świecie rozwiązań polegających na zabezpieczeniach oferowanych operatorom telewizji cyfrowych oraz dostawcom programów. Wchodzą tu w grę rozwiązania w zakresie dostępu warunkowego oraz oferowanie oprogramowania umożliwiającego operowanie interaktywnymi aplikacjami

szerokopasmowymi, takimi jak usługi handlu elektronicznego (tzw. e-commerce) oraz usługi film na życzenie (tzw. video-on-demand).

➤ *dostępu fizycznego do pewnych usług lub miejsc.*

Działalność przedsiębiorstw z branży dostępu publicznego (tzw. Public Access) polega na oferowaniu zintegrowanych rozwiązań w zakresie kontroli dostępu bazującej na technologii inteligentnych kart dostępu (tzw. smart-card) do miejsc i urządzeń publicznych (np. parkometry, stadiony sportowe, parki rozrywki, infrastruktura ośrodków narciarskich), włączając w to całą gamę związanych z tym usług.

Niezależnie od tej działalności, przedsiębiorstwa, na określenie których używa się handlowej nazwy „Nagra Audio Sector”, wytwarzają i rozprowadzają wśród klientów wiele produktów przydatnych w działalności przedsiębiorstw posługujących się profesjonalną techniką hi-fi.

Grupa Kudelski S.A. składa się z 60 spółek działających w 35 krajach na całym świecie. Żadna spółka z grupy Kudelski SA nie działa w Polsce.

W Polsce Kudelski SA ma jednego odbiorcę - Telewizję Polsat S.A. W roku 2002 udział grupy Kudelski SA w łącznym imporcie do Polski oprogramowania dostępu warunkowego dla potrzeb płatnych telewizji wyniósł około **tajemnica przedsiębiorstwa** %. W roku 2001 udział ten wyniósł około **tajemnica przedsiębiorstwa** %. Spółka Kudelski S.A. zawarła umowę dostawy ze spółką Polsat S.A. dnia 1 października 1999 r. Umowa ma charakter zamówienia. Może być rozwiązana przez każdą ze stron ze skutkiem natychmiastowym.

B/ Thomson S.A. (zbywca)

Thomson S.A. jest światowym wytwórcą produktów elektronicznych, aktywnym głównie w następujących dziedzinach: ekrany (monitory) i komponenty, cyfrowe rozwiązania medialne, elektroniczne produkty konsumpcyjne, patenty i licencjonowanie, a także produkty i usługi w zakresie nowych technologii medialnych (tzw. nowe media).

C/ Canal+ Technologies S.A. (podmiot, którego akcje są nabywane)

Spółka Canal+ Technologies S.A. jest zależna od Thomson S.A. Prowadzi ona działalność polegającą na usługach technicznych dla płatnych telewizji cyfrowych, w szczególności w

zakresie projektowania oraz udostępniania cyfrowych środków programowo-sprzętowych oraz oprogramowania dostępu warunkowego dla potrzeb sieci płatnych telewizji.

Cyfrowe oprogramowanie dla potrzeb dostępu warunkowego jest udostępniane przez Canal+ Technologies SA na całym świecie pod handlową nazwą MediaGuard.¹

Tego rodzaju oprogramowanie umożliwi abonentom płatnych stacji telewizyjnych dostęp do kodowanych przez te stacje przekazów. Dzięki MediaGuard operatorzy oferują swoim klientom wybór między wieloma możliwościami regulowania płatności za kanały płatne lub usługi tzw. „pay-per-view” (oddzielne płatności za poszczególne emisje). Dodatkowo, systemy te umożliwiają rozliczanie się z abonentami za pomocą okresowych faktur oraz opłaconych z góry elektronicznych „żetonów”, co świadczy o wszechstronności tego typu rozwiązań. Ponadto, MediaGuard umożliwia regulowanie płatności za dekodery kartami elektronicznymi (debetowymi lub kredytowymi) czy rozliczanie transakcji elektronicznych dokonywanych za pośrednictwem telewizji (tzw. t-commerce), takich jak zakupy na aukcjach lub innego rodzaju zakupy dokonywane z wykorzystaniem elektronicznych środków komunikacji.

Udział Canal+ Technologies S.A. (w odniesieniu do systemów MediaGuard) w roku 2002 w ogólnym imporcie do Polski systemów dostępu warunkowego dla potrzeb płatnych telewizji wyniósł 46,61%, zaś w roku 2001 około 33,9%. W Polsce Canal+ Technologies S.A. dokonał w 2002 roku sprzedaży jedynie na rzecz operatora platformy cyfrowej Cyfra+. Umowa Canal+ Technologies S.A. zawarła umowę dostawy z Cyfrą+ dnia 23 marca 2000 r. Umowa została zawarta na czas ograniczony, tj. do 12 grudnia 2008 r. Może zostać rozwiązana przez tą datą przez każdą ze stron za 12 miesięcznym wypowiedzeniem lub w razie naruszenia jej postanowień i braku naprawienia skutków naruszenia w okresie 30 dni.

¹ Inną część tego przedsiębiorstwa stanowi działalność określana jako MediaHighway, która zostanie wyłączona z przedsiębiorstwa Canal+ Technologies SA w oddzielnym trybie, przy czym jej nabywcą nie będzie Kudelski SA. MediaHighway jest to interaktywne oprogramowanie specjalistyczne i technologia interaktywnych aplikacji telewizyjnych.

Organ antymonopolowy zważył, co następuje:

I. Rynki, na które koncentracja wywiera wpływ.

Mając na uwadze definicje rynków, na które koncentracja wywiera wpływ, zawarte w załączniku do rozporządzenia Rady Ministrów w sprawie zgłoszenia zamiaru koncentracji przedsiębiorców, oraz przedmiot działalności Kudelski S.A., Thompson S.A. i Canal+ Technologies SA, organ antymonopolowy uznał, iż:

A/ Rynkiem, na który przedmiotowa koncentracja wywierać będzie wpływ w **układzie horyzontalnym** jest globalny rynek usług w zakresie systemów dostępu warunkowego. Na rynku tym działają zarówno Kudelski SA, jak i Canal+ Technologies SA, jest to więc rynek wspólny dla stron. Po zakończeniu koncentracji udział przedsiębiorców w tym rynku pozostanie na poziomie przekraczającym 20%.

B/ W przedmiotowej transakcji nie ma rynku właściwego, na który ta koncentracja wywierałaby wpływ w **układzie wertykalnym**. W kontekście zgłoszonej koncentracji nie można wyodrębnić żadnego rynku, na którym indywidualny lub łączny udział w rynku przedsiębiorców uczestniczących w koncentracji na tych rynkach przekracza 30%.

C/ W przedmiotowej transakcji nie ma rynku właściwego, na który ta koncentracja wywierałaby wpływ w **układzie konglomeratowym**.

II. Rynek właściwy transakcji

Rynek produktowy - system dostępu warunkowego.

Rozwiązania w zakresie dostępu warunkowego można zdefiniować jako wszelkiego rodzaju środki i działania, które powodują, że dostęp do pewnych usług jest możliwy dopiero po stosownej autoryzacji. Taka definicja wskazuje na dwa podstawowe aspekty dostępu warunkowego: możliwość sprawowania kontroli dostępu do usług lub treści przekazywanych elektronicznie oraz możliwość kontroli warunków, na których podstawie dostęp jest możliwy.

Biorąc pod uwagę, iż systemy dostępu warunkowego pozwalają odmówić osobie nie posiadającej autoryzacji dostępu do określonych informacji lub treści, a nawet uniemożliwić jej skorzystanie z systemu komunikacyjnego, mają one szerokie zastosowanie w zakresie zapewnienia bezpieczeństwa. Dostawcy usług świadczonych drogą elektroniczną korzystają z nich zatem w celu zapewnienia bezpieczeństwa komunikacji i sieci informatycznych,

poufności danych, integralności i dostępności danych, zachowania tajemnicy korespondencji, ochrony własności intelektualnej oraz bezpieczeństwa transakcji zawieranych elektronicznie.

Systemy dostępu warunkowego znajdują zastosowanie zarówno w branży nadawania programów, jak i w Internecie. W zakresie nadawania, a w szczególności w odniesieniu do płatnej telewizji, systemy dostępu warunkowego stosowane są w celu kodowania nadawanych programów zarówno przez operatorów analogowych przekazów satelitarnych, jak i przekazów cyfrowych.

Charakterystyczne cechy rynku systemów dostępu warunkowego w telewizji są następujące:

- operatorzy płatnych telewizji organizują przeważnie przetargi na dostawę systemów co 4 – 5 lat. Zdarza się jednak, że umowy są zawierane na dłuższy okres (np. Canal+ Technologies zawarł umowę z Cyfra+ /obecnie Canal+/ na okres 8 lat, a Kudelski S.A. ma zawartą umowę na czas nieokreślony w sprawie dostarczania systemów warunkowego dostępu dla Polsat S.A.),
- ewentualny wysoki udział w rynku, jaki może osiągnąć dostawca oprogramowania w wyniku wygrania przetargu, w stosunkowo krótkim czasie może zostać zachwiany w wyniku ogłoszenia kolejnego przetargu,
- operatorzy płatnych telewizji mogą zazwyczaj rozwiązać umowy na dostawę oprogramowania z zastosowaniem stosunkowo krótkich okresów wypowiedzenia, co umożliwia im szybkie przeniesienie dostaw do innego producenta przed upływem ważności poprzedniej umowy. Nie jest to jednak zasadą np. ww. umowa Canal+ Technologies zawiera klauzulę o rocznym okresie wypowiedzenia,
- system przetargów sprzyja obniżaniu ceny dostarczanych urządzeń i programów,
- istnieje bardzo silna konkurencja na rynku systemów warunkowego dostępu. Największymi przedsiębiorcami na tym rynku są: NDS, Viaccess, Beta, Kudelski S.A. i Canal+ Technologies S.A. W ciągu ostatnich lat powstało wielu nowych dostawców działających na tym ogólnosięciowym rynku np. @Sky, Octalis, Conax, Latens, Widevine Technologies. Na rynku tym działają także tacy przedsiębiorcy jak Motorola czy Microsoft. Ponadto niektórzy operatorzy telewizyjni sami stwarzają własne systemy dostępu warunkowego,

- w związku z szybkim rozwojem technologii, możliwe jest wejście nowych produktów zabezpieczających dostęp warunkowy do usług płatnych telewizji, oraz możliwe jest powstanie nowych przedsiębiorców działających na rynku właściwym koncentracji,
- nie istnieją bariery wejścia na rynek związane z koniecznością uzyskiwania zezwoleń administracyjno-prawnych,
- barierę wejścia na rynek stanowić może konieczność pozyskania odpowiednich technologii i kapitału. Okres niezbędny do wypracowania nowego rozwiązania i wprowadzenia na rynek nowej usługi wynosi od 1 do 3 lat dla każdej stacji telewizyjnej, ponieważ systemy dostępu warunkowego muszą być dostosowane do potrzeb klientów, co pociąga za sobą konieczność odpowiednich opracowań, testów, wdrożeń.

Rynek geograficzny

Rynkiem właściwym geograficznie dla systemów dostępu warunkowego, jest rynek światowy (globalny). Takie ustalenie rynku jest uzasadnione następującymi przesłankami:

- licencje na korzystanie z praw własności intelektualnej, niezbędne do świadczenia takich usług, udzielane są globalnie, tj. na obszar całego świata;
- nawet wówczas, gdy poszczególne rozwiązania muszą być dostosowane do potrzeb wynikających z regionalnych standardów (system DVB-MHP w Europie, system BML w Japonii, czy system OCAP w Stanach Zjednoczonych), wszyscy liczący się w tej branży przedsiębiorcy mogą w łatwy sposób włączyć je do własnych produktów;
- nie istnieją żadne znaczące koszty związane z transportem;
- klienci (operatorzy płatnych telewizji) nabywają tego typu usługi w wyniku przetargów. Dostawcy przedkładają oferty operatorom płatnych telewizji bez względu na miejsce ogłoszenia przetargu. Przykładowo Kudelski SA rocznie bierze udział w 150 przetargach na całym świecie, przy czym wygrywa jedynie około 10-20 przetargów.

Wielkość rynku właściwego można oszacować określając liczbę dekodерów, w których zainstalowano oprogramowanie dostępu warunkowego. Sytuacja na tym rynku przedstawia się w sposób następujący:

Dane dotyczące konkurentów na europejskim i światowym rynku systemów dostępu warunkowego dla płatnych telewizji w 2002 roku²

Przedsiębiorca	Udział ilościowy - liczba dekoderek, w których zainstalowano system dostępu warunkowego		Udział w rynku	
	Europa	Świat	Europa	Świat
NDS	7.202.000	23.428.750	31,8%	27,9%
Viaccess	2.760.938	3.337.188	12,2%	4,0%
Beta	2.656.000	2.656.000	11,7%	3,2%
Kudelski SA	3.100.000	26.100.000	13,7%	31%
Canal+ Technologies SA	5.604.573	7.448.533	24,7%	8,9%
RAZEM	21.323.511	62.970.471	80,40%	75,00%

Polska jest zaopatrywana w oprogramowanie dostępu warunkowego dla potrzeb płatnych telewizji przez dostawców zagranicznych, głównie z krajów Unii Europejskiej. Operatorzy kablowych płatnych telewizji działających w Polsce korzystają przede wszystkim z usług oferowanych przez UPC, który jest dostawcą programów telewizyjnych używającym systemu dostępu warunkowego o nazwie Cryptoworks, opracowanego przez Philipsa. Udział Philipsa w rynku krajowym szacuje się na 30,9%.

W Polsce łączną liczbę dekoderek korzystających z oprogramowania systemów dostępu warunkowego szacuje się na 819.400 w roku 2001 i 889.700 w roku 2002.

III. Ocena skutków koncentracji.

Przepis art. 17 ustawy antymonopolowej stanowi, że Prezes UOKiK 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.

Organ antymonopolowy uznał, że przedmiotowa koncentracja spełnia wskazane powyżej kryteria ustawowe. Przyjmując niniejsze stanowisko, Prezes UOKiK miał na względzie, co następuje:

Przedstawiona koncentracja ma wpływ na rynek *systemów dostępu warunkowego* w układzie horyzontalnym (brak jest przy tym rynków, na które omawiana koncentracja wywierałaby wpływ w układzie wertykalnym i konglomeratowym). Oceniając skutki koncentracji na rynku polskim (na co wskazuje brzmienie art. 1 ust. 1 ustawy

² Przedstawiona tabela nie obejmuje mniejszych przedsiębiorców działających na rynku systemów dostępu warunkowego.

antymonopolowej) organ antymonopolowy nie uznał, aby przedmiotowa koncentracja miała doprowadzić do powstania lub umocnienia pozycji dominującej.

Na polskim rynku działają tacy nadawcy telewizji płatnej korzystający z systemów warunkowego dostępu, jak: Canal+, Polsat, telewizje kablowe, a ostatnio także kodowana telewizja Trwam. Obecnie na rynek polski systemy warunkowego dostępu dostarczają: Kudelski S.A. (dla Polsatu), Philips (dla telewizji kablowej UPC), Canal+ Technologies S.A. (dla Canal+). Istnieją także polscy producenci dekodowników. Np. Telewizja trwam używa urządzeń produkowanych przez firmę Datcom z Żywca (dotychczas rozprowadzono jednak zaledwie 30 tys. sztuk dekodowników³).

W latach 2001-2002 łączny udział grup Kudelski i Thomson w rynku polskim wynosił ponad **tajemnica przedsiębiorstwa** %. Mimo tak wysokiego udziału w rynku właściwym, organ antymonopolowy nie uznał, aby na skutek przedmiotowej koncentracji doszło do powstania lub umocnienia pozycji dominującej na krajowym rynku.

Ustawa o ochronie konkurencji i konsumentów definiuje pozycję dominującą jako pozycję umożliwiającą w znacznym zakresie działanie niezależne od konkurentów, kontrahentów, w tym konsumentów.

Rynek oprogramowania dostępu warunkowego dla potrzeb płatnych telewizji kształtowany jest w głównej mierze przez siłę nabywców oraz ich wymagania (popyt). Dystrybutorzy programów telewizyjnych organizują przetargi na dostarczanie systemów dostępu warunkowego dla telewizji płatnej, do których przystępują zainteresowani producenci. Zdobywanie zamówienia wymaga ze strony producentów stałej rywalizacji. Rywalizacja ta potęgowana jest dodatkowo faktem, iż wypowiedzenie umów i zmiana dostawcy nie stanowi znaczącej trudności. Taki charakter rynku wyklucza możliwość działania niezależnie od kontrahentów oraz konkurentów.

Na taki wymiar sprawy ma wpływ również fakt, iż rynek systemów dostępu warunkowego jest rynkiem wciąż rozwijającym się – powstają nowe technologie, wypierające dotychczasowe. Umożliwia to wejście na rynek nowych podmiotów, gdyż najistotniejszą kwestią w tym zakresie jest odpowiednie know-how, przyciągające odbiorców. Ocenia się, że okres niezbędny do wypracowania nowego rozwiązania wynosi od 1 do 3 lat badań (prace organizacyjne i technologiczne).

³ Mikołaj Lizut, Vadim Makarenko, Marcin Czyżewski, Czy o. Rydzyk wytrwa, Gazeta Wyborcza 14.11.2003 r.

Podkreślić przy tym należy, iż w efekcie prowadzonego przed organem antymonopolowym postępowania dotyczącego rynku urządzeń dostępu warunkowego, obie platformy cyfrowe działające w Polsce zdecydowały się na zmianę swoich regulaminów i dopuszczenie do użytku dekodowników alternatywnych producentów (bez konieczności dzierżawy przez abonenta dekodera od operatora platformy cyfrowej) – o ile spełnione zostaną wymogi dotyczące odpowiednich zabezpieczeń antypirackich. Rozwiązanie to pozwala więc na rozwój innych, krajowych dostawców rozwiązań dostępu warunkowego.

Mając na uwadze powyższe, należy uznać, iż wysoki udział uczestników koncentracji w rynku polskim nie ma odzwierciedlenia w rzeczywistej sile rynkowej. Pamiętać przy tym należy, iż udział ten ukształtował się przede wszystkim na skutek wyboru dostawcy przez działające na polskim rynku platformy cyfrowe – które w największej mierze wykorzystują w działalności system dostępu warunkowego. W przypadku wyboru innego dostawcy nie doszłoby do zmiany struktury polskiego rynku, tylko do zmian podmiotowych. Należy zwrócić również uwagę, iż wskazany udział rynkowy może ulec całkowitej zmianie (łącznie z zaprzestaniem dostaw na teren Polski) w związku z wygaśnięciem stosownych umów z operatorami platform cyfrowych i ewentualnym wyborem innego dostawcy.

Przetargowy charakter rynku z natury powoduje stosunkowo wysoki stopień płynności udziałów rynkowych globalnych producentów. Nawet przedstawiona powyżej tabela udziałów rynkowych producentów systemów dostępu warunkowego wskazuje na istotne dysproporcje w udziałach odnoszonych do obszaru Europy oraz w skali światowej, co przy globalnym charakterze rynku (nie ograniczonym znaczącymi barierami) potwierdza zależność udziału rynkowego od zdobytych ostatnio kontraktów.

W związku z powyższym, organ antymonopolowy uznał, że omawiana koncentracja, nie będzie miała negatywnego wpływu na polski rynek systemów warunkowego dostępu.

Wobec powyższego orzeczono jak w sentencji.

Zgodnie z 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, w terminie dwutygodniowym od dnia jej doręczenia, za pośrednictwem Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów.

*Z upoważnienia Prezesa
Urzędu Ochrony Konkurencji
i Konsumentów*

*podpisał p.o.Dyrektora
Departamentu Przemysłu i Infrastruktury
Piotr Mück*

Otrzymuje:

Pan
Lech Naubauer
Kancelaria Prawna Hogan & Hartson
M. Jamka, A. Galos i Wspólnicy
Spółka Komandytowa
Al. Jana Pawła II 25
00-854 Warszawa
pełnomocnik
Kudelski S.A.
Route do Geneve 22
1033 Cheseaux
Szwajcaria