



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

Warszawa, 23 stycznia 2023 r.

DKK-2.421.35.2022.AI

DECYZJA nr DKK-17/2023

Na podstawie art. 18 w związku z art. 13 ust. 1 oraz ust. 2 pkt 2 ustawy z dnia 16 lutego 2007 r. *o ochronie konkurencji i konsumentów* (j.t. Dz. U. z 2021 r., poz. 275) Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, po przeprowadzeniu postępowania antymonopolowego wszczętego na wniosek PKP Polskie Linie Kolejowe S.A. z siedzibą w Warszawie **wydaje zgodę** na dokonanie koncentracji, polegającej na przejęciu przez PKP Polskie Linie Kolejowe S.A. z siedzibą w Warszawie kontroli nad PKP Telkol sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie.

UZASADNIENIE

W dniu 8 sierpnia 2022 r. Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (dalej „Prezes Urzędu” lub „organ antymonopolowy”), na wniosek PKP Polskie Linie Kolejowe S.A. z siedzibą w Warszawie (dalej „PKP PLK” lub „Zgłaszający”) wszczął postępowanie antymonopolowe w sprawie koncentracji, polegającej na przejęciu przez PKP PLK kontroli nad PKP Telkol sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie (dalej „Telkol”).

W związku z tym, iż spełnione zostały niezbędne przesłanki, uzasadniające zgłoszenie zamiaru 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* (j.t. Dz. U. z 2021 r., poz. 275 – dalej „ustawa o ochronie konkurencji”), jak i równowartość 50 mln euro obrotu na terenie Rzeczypospolitej Polskiej, tj. kwotę określoną w art. 13 ust. 1 pkt 2 tej ustawy,
- przejęcie przez jednego przedsiębiorcę kontroli nad innym przedsiębiorcą poprzez objęcie akcji jest jednym ze sposobów koncentracji określonych w art. 13 ust. 2

pkt 2 ustawy o ochronie konkurencji,

- w przedmiotowej sprawie nie występuje żadna okoliczność z katalogu przesłanek wyłączających obowiązek zgłoszenia zamiaru koncentracji, wymienionych w art. 14 ustawy o ochronie konkurencji,

zostało wszczęte postępowanie antymonopolowe w przedmiotowej sprawie, o czym, zgodnie z art. 61 § 4 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. *Kodeks postępowania administracyjnego* Zgłaszający został powiadomiony pismem z 15 września 2022 r.

W toku przeprowadzonego postępowania organ antymonopolowy ustalił, co następuje:

Uczestnicy koncentracji

PKP PLK (aktywny uczestnik koncentracji) – koncentruje swoją działalność na zarządzaniu infrastrukturą kolejową w Polsce. Do zadań PKP PLK w szczególności należy prowadzenie ruchu kolejowego i administrowanie liniami kolejowymi, a także utrzymanie linii kolejowych w stanie zapewniającym sprawny i bezpieczny przewóz osób i rzeczy oraz budowa, rozwój i modernizacja infrastruktury kolejowej. Działalność PKP PLK obejmuje również zarządzanie posiadanymi zasobami telekomunikacyjnymi (sieciami linii telekomunikacyjnych światłowodowych i miedzianych oraz sieci radiolączności w pasmach częstotliwości 150-156 MHz oraz sieci GSM-R). W ramach zarządzania infrastrukturą kolejową, PKP PLK jest ustawowo zobligowana do jej udostępniania wszystkim przewoźnikom na równych zasadach.

PKP PLK posiada następujące spółki zależne:

- Dolnośląskie Przedsiębiorstwo Napraw Infrastruktury Komunikacyjnej DOLKOM sp. z o.o. z siedzibą we Wrocławiu,
- Pomorskie Przedsiębiorstwo Mechaniczno-Torowe sp. z o.o. z siedzibą w Gdańsku,
- Przedsiębiorstwo Napraw i Utrzymania Infrastruktury Kolejowej w Krakowie sp. z o.o. z siedzibą w Krakowie,
- Zakład Robót Komunikacyjnych DOM w Poznaniu sp. z o.o. z siedzibą w Poznaniu,
- Trakcja S.A. z siedzibą w Warszawie,

które prowadzą działalność w zakresie robót utrzymaniowych i inwestycyjnych na liniach kolejowych (robót budowlanych w tzw. branży drogi kolejowej, tj. nawierzchni kolejowej, podtorza, obiektów inżynierskich oraz branży energetyki kolejowej - budowa sieci trakcyjnej).

Większościowym akcjonariuszem PKP PLK jest Skarb Państwa. Akcjonariat PKP PLK na dzień zgłoszenia przedstawiał się następująco:

- Skarb Państwa – 82,2% udziałów i głosów na WZA,
- PKP S.A. – 17,8% udziałów i głosów na WZA.



Telkol (pasywny uczestnik koncentracji) – świadczy specjalistyczne usługi telekomunikacyjne dla sektora kolejowego. Działalność Spółki skupia się na:

- udostępnianiu własnej infrastruktury telekomunikacyjnej, a także urządzeń stanowiących zakończenie własnej sieci telekomunikacyjnej związanych z informacją pasażerską na cele związane z ruchem kolejowym,
- utrzymaniu infrastruktury telekomunikacyjnej związanej z ruchem kolejowym, zwłaszcza linii kablowych telekomunikacyjnych miedzianych oraz urządzeń końcowych.

Jedynym wspólnikiem Telkol są Polskie Koleje Państwowe S.A. z siedzibą w Warszawie. Telkol nie posiada podmiotów zależnych.

Opis i przyczyny koncentracji

Planowana koncentracja została zgłoszona w trybie art. 13 ust. 2 pkt 2 *ustawy o ochronie konkurencji* i polega na przejęciu przez PKP PLK kontroli nad Telkol, poprzez objęcie wszystkich udziałów w kapitale zakładowym Telkol.

Jak wskazuje Zgłaszający, przejęcie przez PKP PLK kontroli nad Telkol wpisuje w koncepcję rozwoju grupy PKP PLK, a także umożliwi realizację zadań inwestycyjnych grupy z obszaru telekomunikacji.

Rynki właściwe, na które koncentracja wywiera wpływ

W myśl art. 4 pkt 9 *ustawy o ochronie konkurencji* 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 uwadze powyższe oraz kryteria wyznaczania rynków właściwych, na które koncentracja wywiera wpływ, zawarte w rozporządzeniu Rady Ministrów z 23 grudnia 2014 r. w sprawie zgłoszenia zamiaru koncentracji przedsiębiorców (Dz. U. z 2018 r., poz. 367 – dalej „*Rozporządzenie*”) wskazać należy, iż:

- A) W toku postępowania nie zidentyfikowano rynków właściwych, na które koncentracja wywiera wpływ w układzie horyzontalnym. Brak jest bowiem rynków wspólnych dla uczestników koncentracji.**

Zgodnie z definicją zawartą w *Rozporządzeniu* rynkiem właściwym, na który koncentracja wywiera wpływ w układzie horyzontalnym (poziomym), jest każdy rynek produktowy, na którym zaangażowani są co najmniej dwaj przedsiębiorcy uczestniczący w koncentracji

(rynki wspólne) i gdzie koncentracja prowadzi do uzyskania łącznego udziału w rynku geograficznym w wysokości większej niż 20%.

Jak wynika z informacji zawartych w zgłoszeniu, grupa PKP PLK nie prowadzi działalności w zakresie, w którym obecna jest Telkol. Działalność grupy PKP PLK koncentruje się bowiem na zarządzaniu infrastrukturą kolejową oraz realizacją robót budowlanych w tzw. branży drogi kolejowej. Grupa nie prowadzi działalności w zakresie usług dostępu do kolejowej infrastruktury telekomunikacyjnej oraz usług utrzymania tej infrastruktury. W sprawie brak jest zatem rynków wspólnych dla uczestników koncentracji.

B) koncentracja wywiera wpływu w układzie wertykalnym na:

- **rynek usług dostępu do kolejowej infrastruktury telekomunikacyjnej ograniczonej zasięgiem sieci zarządzanej przez Telkol,**
- **krajowy rynek usług utrzymania kolejowej infrastruktury telekomunikacyjnej.**

Uzasadniając powyższe należy wskazać, co następuje.

Zgodnie z definicją zawartą w *Rozporządzeniu*, rynkiem właściwym, na który koncentracja wywiera wpływ w układzie wertykalnym (pionowym), jest każdy rynek właściwy, jeżeli równocześnie:

- działa na nim co najmniej jeden przedsiębiorca uczestniczący w koncentracji i jest on równocześnie rynkiem zakupu lub sprzedaży (poprzedni lub następny szczebel obrotu), na którym działa którykolwiek z pozostałych przedsiębiorców uczestniczących w koncentracji (rynek powiązany wertykalnie) oraz
- udział w rynku przedsiębiorców uczestniczących w koncentracji na którymkolwiek z tych rynków przekracza 30%, bez względu na to, czy aktualnie istnieje powiązanie typu dostawca-odbiorca między tymi przedsiębiorcami.

PKP PLK w celu prowadzenia działalności w zakresie zarządzania własną infrastrukturą kolejową jest nabywcą usług telekomunikacyjnych i utrzymaniowych świadczonych przez Telkol. Między uczestnikami koncentracji zachodzą zatem relacje wertykalne, bowiem działają oni na rynkach poprzedniego i następnego szczebla obrotu (rynki, na których działa Telkol są rynkami zakupu dla PKP PLK).

Rynek usług dostępu do kolejowej infrastruktury telekomunikacyjnej ograniczonej zasięgiem sieci zarządzanej przez Telkol

Usługi w zakresie dostępu do kolejowej infrastruktury telekomunikacyjnej mogą być realizowane tylko przez podmioty posiadające elementy takiej infrastruktury (w tym linie kablowe, miejscowe kablowe sieci rozdzielcze, głowice kablowe oraz urządzenia telekomunikacyjne - zestawy wzmacniaczy, megafony, zegary, wyświetlacze w postaci tablic ledowych lub pragotronów, które są zabudowane i eksploatowane w obiektach kolejowych - nastawnie i inne budynki stacyjne, strażnice na przejazdach kolejowo-drogowych, na

peronach i przejściach podziemnych oraz bezpośrednio wzdłuż linii kolejowych). Infrastruktura wykorzystywana do świadczonych tych usług zlokalizowana jest przede wszystkim na tzw. „obszarze kolejowym” w rozumieniu art. 4 pkt 8 ustawy z dnia 28 marca 2003 r. o transporcie kolejowym (t.j. Dz.U. z 2021 r., poz. 1984)¹, który ma charakter terenów zamkniętych w rozumieniu art. 4 ust. 2a ustawy z dnia 17 maja 1989 r. Prawo geodezyjne i kartograficzne (tj. Dz. U. z 2021 r. poz. 1990 ze zm.).

Jak wynika z informacji zawartych w zgłoszeniu, w ramach usług dostępu do kolejowej infrastruktury telekomunikacyjnej Telkol, świadczy na rzecz PKP PLK w szczególności usługi:

- dzierżawy łączy analogowych - udostępnianie łączy w celu zapewnienia bezpieczeństwa i prowadzenia ruchu kolejowego przez urządzenia sterowania ruchem kolejowym m.in. blokady liniowe, powtarzacz samoczynnych sygnalizacji na przejazdach, itp.,
- związane z obsługą podróźnych, w tym: (i) usługi sieci i urządzeń sygnalizacji czasu - zapewnianie łączy z zegarów sterujących do translacji i zegarów na liniach kolejowych, udostępnianie zegarów/usług, (ii) usługi sieci rozgłoszeniowych - zapewnianie łączy od miejsc wygłaszania komunikatów do stacji i przystanków osobowych na liniach kolejowych a także do innych, obsługiwanych miejsc udostępnianie głośników, (iii) usługi sieci informacji wizualnej - zapewnianie łączy od miejsc zapowiadania pociągów do lokalizacji instalacji urządzeń dynamicznej informacji podróźnych (stacje, przystanki osobowe, inne), udostępnianie tablic,
- do prowadzenia ruchu pociągów, w tym: (i) usługi telefonicznych sieci do prowadzenia ruchu pociągów - zapewnianie telefonicznej łączności ruchowej (zapowiadawczej, strażnicowej, stacyjnej, dyspozytorskiej) wykorzystywanej w obiektach kolejowych, (ii) telewizja użytkowa – zapewnianie łączy z miejsc podglądu.

Usługi te opierają się wyłącznie na sieci telekomunikacyjnej Telkol.

Jak podnosi Zgłaszający, celem usług telekomunikacyjnych związanych z zarządzaniem i prowadzeniem ruchu kolejowego (usług telekomunikacyjnych dla kolei) jest umożliwienie zarządcom infrastruktury kolejowej zarządzenia i prowadzenia ruchu kolejowego. Tak określony rynek, obok usług świadczonych przez Telkol, obejmuje także inne usługi, takie jak usługi dzierżawy lokalnych łączy telekomunikacyjnych na potrzeby [tajemnica przedsiębiorstwa], dzierżawy lokalnych (miejskich) odcinków kanalizacji kablowej na potrzeby doprowadzenia linii kablowych do obiektów administracyjnych, świadczone przez Orange Polska S.A. z siedzibą w Warszawie, czy usługi dostępu do sieci, łączności i transmisji danych, świadczone przez TK Telekom sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie (przy czym usługi świadczone przez tego przedsiębiorcę na rzecz PKP PLK opierają się w znaczącej mierze na sieci Telkol - tzw. usługa „ostatniej mili”, bez której świadczenie tych

¹ obszar kolejowy - powierzchnia gruntu określona działkami ewidencyjnymi, na której znajduje się droga kolejowa, budynki, budowle i urządzenia przeznaczone do zarządzania, eksploatacji i utrzymania linii kolejowej oraz przewozu osób i rzeczy;

usług byłoby niemożliwe lub bardzo utrudnione. Wymagają one bowiem ich świadczenia u końcowego użytkownika, do którego doprowadzone jest zakończenie sieci telekomunikacyjnej Telkol). Mając jednakże na uwadze, iż usługi te dotyczą innego zakresu rzeczowego usług związanych z zarządzaniem i prowadzeniem ruchu kolejowego nie stanowią one alternatywy dla usług świadczonych przez Telkol.

Biorąc powyższe pod uwagę wskazać należy, iż usługi świadczone przez innych przedsiębiorców w zakresie usług telekomunikacyjnych dla kolei nie są substytutami dla usług świadczonych przez Telkol. Do usług świadczonych przez Telkol niezbędne jest bowiem dysponowanie odpowiednią dedykowaną siecią kolejowej infrastruktury telekomunikacyjnej. Usługi świadczone przez Telkol świadczyć mógłby zatem jedynie inny podmiot dysponujący należącą do niego infrastrukturą. Tym samym, w ocenie Prezesa Urzędu, rynek usług telekomunikacyjnych dla kolei należy poddać dalszej segmentacji i wyróżnić w nim rynek usług dostępu do kolejowej infrastruktury telekomunikacyjnej, na którym to rynku zachodzą relacje wertykalne między uczestnikami koncentracji.

Drugim, niezbędnym elementem rynku właściwego jest jego wymiar geograficzny, co przesądza o konieczności wskazania obszaru, na którym warunki konkurencji, mające zastosowanie do określonej usługi, są zbliżone. Jak wskazano, do świadczenia usług dostępu do kolejowej infrastruktury kolejowej niezbędne jest posiadanie odpowiedniej infrastruktury. Mając na uwadze, iż duplikowanie tego typu infrastruktury nie jest ekonomicznie uzasadnione, dla operatorów przewodowych, ich działalność jest w aspekcie geograficznym ograniczona zasięgiem sieci. W przedmiotowej sprawie rynkiem właściwym w aspekcie geograficznym dla usług dostępu do kolejowej infrastruktury telekomunikacyjnej jest rynek zakreślony zasięgiem sieci Telkol.

Mając powyższe na uwadze wskazać należy, iż rynek usług dostępu do kolejowej infrastruktury telekomunikacyjnej, na którym grupa PKP PLK nabywa usługi świadczone przez Telkol, jest rynkiem, na który koncentracja wywiera wpływ w układzie wertykalnym. Telkol jest bowiem jedynym przedsiębiorcą świadczącym usługi na tym rynku. Jednocześnie w zakresie usług zakwalifikowanych do omawianego rynku jedynym odbiorcą jest PKP PLK². Jak podnosi Zgłaszający, nabywane przez PKP PLK usługi w tym zakresie dotyczą poszczególnych odcinków lub poszczególnych lokalizacji na liniach kolejowych, dla których PKP PLK nie zakończyła (lub nie zamierza prowadzić) ich modernizacji połączonej z budową własnej infrastruktury telekomunikacyjnej.

Krajowy rynek usług utrzymania kolejowej infrastruktury telekomunikacyjnej

² Telkol świadczy na rzecz innych podmiotów usługi innego rodzaju.

PKP PLK realizując zadania związane z zarządzaniem infrastrukturą kolejową (zarządza ok. 96% eksploatowanej sieci kolejowej w kraju) wykorzystuje także własną kolejową infrastrukturę telekomunikacyjną. Celem utrzymania własnej infrastruktury, w tym m.in. linii światłowodowych i miedzianych, urządzenia teletransmisyjnych i końcowych podłączonych do sieci, urządzeń radiołączności oraz czynności kontrolno-sprawdzających urządzeń radiołączności u przewoźników kolejowych i innych podmiotów korzystających z sieci radiołączności w paśmie częstotliwości należącym do PKP PLK (jako mających charakter zbliżony do usług utrzymania urządzeń radiołączności) jest nabywcą usług w tym zakresie.

Telkol jest dostawcą usług utrzymania kolejowej infrastruktury telekomunikacyjnej. Jak wynika z informacji zawartych w zgłoszeniu, jego głównym odbiorcą w tym zakresie są PKP PLK - ok. [tajemnica przedsiębiorstwa]% przychodów Telkol w 2021 r. ze sprzedaży tych usług.

Jak podnosi Zgłaszający, eksploatowane przez PKP PLK urządzenia telekomunikacyjne to starsze oraz nowsze generacje urządzeń, których dopuszczenie do pracy na sieci kolejowej poprzedzono ich weryfikacją w eksploatacji próbnej na sieci kolejowej i uzyskaniem odpowiednich świadectw dopuszczenia typu wydawanych przez Prezesa Urzędu Transportu Kolejowego w oparciu o art. 22f ust. 14 ustawy z dnia 28 marca 2003 r. o transporcie kolejowym (Dz. U. 2021, poz. 1984 ze zm.). Oprócz przepisów powszechnie obowiązujących, zasady eksploatacji i utrzymania infrastruktury telekomunikacyjnej normują wewnętrzne instrukcje PKP PLK

Mając na uwadze z jednej strony brak barier w świadczeniu powyższych usług dla odbiorców na terenie całego kraju, a z drugiej strony charakter usług utrzymania kolejowej infrastruktury telekomunikacyjnej, polegający na istnieniu więzi pomiędzy przedsiębiorcami świadczącymi te usługi a ich odbiorcami, którymi z reguły są zarządcy infrastruktury i przewoźnicy kolejowi oraz ograniczenia natury techniczno-prawnej określające wymogi, jakie muszą spełniać urządzenia pracujące w sieci kolejowej. Rynek właściwy należy zakreślić jako krajowy rynek usług utrzymania kolejowej infrastruktury telekomunikacyjnej. Takie zakreślenie tego rynku odpowiada aktualnemu zakresowi działalności uczestników koncentracji i ich konkurentów.

Jak wynika z informacji zawartych w zgłoszeniu w 2021 r. udział Telkol w tym rynku, w ujęciu wartościowym, kształtował się na poziomie ok. 30-40%. Do głównych konkurentów Telkol świadczących usługi w tym zakresie należą: Kolejowe Zakłady Łączności sp. z o.o. z siedzibą w Bydgoszczy, Kontron Transportation sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie, DGT sp. z o.o. z siedzibą w Straszynie.

Natomiast udział PKP PLK w krajowym rynku zakupu usług utrzymania kolejowej infrastruktury telekomunikacyjnej w 2021 r. kształtował się na poziomie ok. 70-90%. Jak podnosi Zgłaszający, PKP PLK jest największym zarządcą infrastruktury kolejowej w Polsce i tym samym głównym zamawiającym usługi utrzymania kolejowej infrastruktury telekomunikacyjnej w Polsce. Zgodnie z przyjętym Uchwałą nr 7/2018 Rady Ministrów z dnia 16 stycznia 2018 r. programem wieloletnim „Pomoc w zakresie finansowania kosztów zarządzania infrastrukturą kolejową, w tym jej utrzymania i remontów do 2023 roku”,

zmienionym Uchwałą nr 1/2021 Rady Ministrów z dnia 5 stycznia 2021 r. oraz Uchwałą nr 157/2021 Rady Ministrów z dnia 26 listopada 2021 r., wysokość środków publicznych przypadająca na PKP PLK stanowi ok. 99,7% łącznej wartości tego programu. Jednocześnie Zgłaszający wskazuje, że PKP PLK podlega przepisom ustawy z dnia 11 września 2019 r. prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2022 r., poz. 1710 ze zm.) i jednocześnie jest zamawiającym sektorowym w rozumieniu tych przepisów. Organizując postępowania na realizację zamówień usług utrzymania kolejowej infrastruktury telekomunikacyjnej, PKP PLK dokonuje weryfikacji dostępności dostawców takich usług. Dla większości organizowanych zamówień, zwłaszcza dotyczących utrzymania urządzeń nowszych technologii, występuje obiektywne ograniczenie dostawców takich usług w rozumieniu art. 388 pkt 1 w związku z art. 214 ust. 1 pkt 1 lit. a) i lit. b) ww. ustawy, oznaczające konieczność zastosowania trybu zamówienia z wolnej ręki. Powyższe wynika z charakteru przedmiotu takich zamówień, czyli usług dla urządzeń, które są dopuszczone do eksploatacji w ruchu kolejowym (na sieci PKP PLK) na podstawie decyzji administracyjnej Prezesa Urzędu Transportu Kolejowego. Wydawana decyzja zatwierdza przedstawione przez wnioskodawcę, najczęściej producenta urządzenia, warunki eksploatacji i utrzymania danego typu urządzenia. W takiej sytuacji możliwość korzystania z urządzeń tego typu zmusza PKP PLK do zamawiania usług utrzymania u ich producenta. Jak wskazują Zgłaszający, ok. [tajemnica przedsiębiorstwa]% usług utrzymania kolejowej infrastruktury telekomunikacyjnej nabytych przez PKP PLK dotyczyło w 2021 r. urządzeń zamawianych u ich producentów.

C) koncentracja wywiera wpływ w układzie konglomeratowym na rynek udostępniania infrastruktury kolejowej należącej do sieci zarządzanej przez PKP PLK bowiem udział PKP PLK w tym rynku przekracza 40%.

Uzasadniając powyższe należy wskazać, iż PKP PLK jest naturalnym monopolistą na rynku udostępniania infrastruktury kolejowej należącej do sieci zarządzanej przez ten podmiot. Usługi udostępniania infrastruktury kolejowej na poszczególnych sieciach kolejowych nie są wobec siebie substytucyjne, gdyż co do zasady sieci te nie pokrywają się, co oznacza, że przewoźnik kolejowy chcący skorzystać z infrastruktury kolejowej na jakiejś trasie zmuszony jest do korzystania z jednej, konkretnej sieci kolejowej. Z uwagi na fakt, że PKP PLK zarządza 96% eksploatowanej sieci kolejowej w kraju, dostęp do sieci zarządzanej przez ten podmiot jest kluczowy dla przedsiębiorców działających na rynku transportu kolejowego w Polsce.

**Na podstawie zgromadzonego materiału i powyższych ustaleń organ antymonopolowy
zważył, co następuje:**

Przepis art. 18 *ustawy o ochronie konkurencji* stanowi, iż Prezes Urzędu wydaje zgodę, w drodze decyzji, na dokonanie koncentracji, w wyniku której konkurencja na rynku nie zostanie istotnie ograniczona, w szczególności przez powstanie lub umocnienie pozycji dominującej na rynku, przy czym zgodnie z art. 4 pkt 10 tej ustawy przez pozycję dominującą



rozumie się pozycję przedsiębiorcy, która umożliwi mu zapobieganie skutecznej konkurencji na rynku właściwym przez stworzenie mu możliwości działania w znacznym zakresie niezależnie od konkurentów, kontrahentów oraz konsumentów; domniemywa się, że przedsiębiorca ma pozycję dominującą, jeżeli jego udział w rynku przekracza 40%.

Podstawowym celem postępowania antymonopolowego w sprawach koncentracji jest ustalenie, czy w wyniku zrealizowania zamierzonej transakcji dojdzie do istotnego ograniczenia konkurencji na rynku właściwym. Przykładem takiego istotnego ograniczenia konkurencji jest powstanie lub umocnienie pozycji dominującej. Należy jednakże podkreślić, że o ile powstanie lub umocnienie pozycji dominującej będzie zawsze prowadziło do ograniczenia konkurencji na rynku, to do ograniczenia konkurencji może dojść także w przypadkach, kiedy w wyniku koncentracji nie powstaje lub nie umacnia się pozycja dominująca. Samo stwierdzenie „istotne ograniczenie konkurencji” wykracza zatem poza kwestię powstania lub umocnienia pozycji dominującej i ma szersze znaczenie. Obejmuje bowiem sytuacje, kiedy w wyniku dokonanej koncentracji konkurencja zostaje poważnie ograniczona, a nie wiąże się to z powstaniem pozycji dominującej – może to mieć miejsce przykładowo na rynkach oligopolistycznych.

Powołany przepis wskazuje, że to intensywność ograniczenia konkurencji będzie determinowała treść rozstrzygnięcia organu antymonopolowego. Oznacza to, że nie każde ograniczenie konkurencji, będące wynikiem planowanej fuzji będzie skutkowało wydaniem zakazu dokonania koncentracji, a jedynie mające charakter „istotnego” ograniczenia.

W sprawie nie zidentyfikowano żadnych rynków, na które koncentracja wywiera wpływ w układzie horyzontalnym.

Przedmiotowa koncentracja wywiera wpływ w układzie wertykalnym na rynek usług dostępu do kolejowej infrastruktury telekomunikacyjnej ograniczonej zasięgiem sieci zarządzanej przez Telkol oraz krajowy rynek usług utrzymania kolejowej infrastruktury telekomunikacyjnej. Telkol prowadzi bowiem działalność na tych rynkach i są one równocześnie rynkami zakupu dla PKP PLK (PKP PLK nabywa usługi świadczone przez Telkol). Co więcej, już obecnie istnieją powiązania wertykalne między uczestnikami koncentracji na tych rynkach, bowiem Telkol świadczy te usługi na rzecz PKP PLK.

Analiza skutków niniejszej koncentracji wykazała jednakże, iż w jej wyniku nie dojdzie do istotnego ograniczenia konkurencji na tych rynkach. Dokonując oceny zasadności wyrażenia zgody na przeprowadzenie niniejszej koncentracji Prezes Urzędu wziął pod uwagę, iż brak jest podstaw do stwierdzenia, że w wyniku koncentracji nastąpią istotne zmiany na tych rynkach. Jak bowiem wskazano, Telkol jest jedynym przedsiębiorcą świadczącym usługi dostępu do kolejowej infrastruktury telekomunikacyjnej na obszarze ograniczonym zasięgiem sieci Telkol. Natomiast udział PKP PLK w rynku zakupu tych usług również wynosi 100%. Koncentracja nie spowoduje zatem zmian na tym rynku.

Z kolei w krajowym rynku usług utrzymania kolejowej infrastruktury telekomunikacyjnej udział Telkol kształtował się w 2021 r. na poziomie ok. 30-40%. Jest on zatem niższy niż 40% próg, z którego przekroczeniem ustawa o ochronie konkurencji wiąże domniemanie posiadania pozycji dominującej. Udział PKP PLK w rynku zakupu tych usług kształtował się

na poziomie ok. 70-90%. Należy przy tym podkreślić, iż udział ten wynikał głównie z tego, że PKP PLK jest największym zarządcą infrastruktury kolejowej w Polsce, zarządza 96% eksploatowanej sieci kolejowej w kraju, i tym samym głównym zamawiającym usługi utrzymania kolejowej infrastruktury telekomunikacyjnej w Polsce. Jak ponadto podnosi Zgłaszający, w 2021 r. ok. [tajemnica przedsiębiorstwa]% usług utrzymania kolejowej infrastruktury telekomunikacyjnej nabytych przez PKP PLK dotyczyło urządzeń zamawianych u ich producentów. Wydawana przez Prezesa Urzędu Transportu Kolejowego decyzja zatwierdza przedstawione przez wnioskodawcę, najczęściej producenta urządzenia, warunki eksploatacji i utrzymania danego typu urządzenia. W takiej sytuacji możliwość korzystania z urządzeń tego typu zmusza PKP PLK do zamawiania usług utrzymania u ich producenta. Tym samym wraz z modernizacją linii kolejowych, któremu towarzyszy wymiana urządzeń telekomunikacyjnych na nowe, można spodziewać się spadku udziału Telkol w tym rynku. Jednocześnie zaś PKP PLK nie ma realnej możliwości eliminacji z rynku konkurentów Telkol, wobec czego nie należy się spodziewać, by wyniku zaobserwowanego wpływu

w układzie wertykalnym koncentracja doprowadziła do istotnego ograniczenia konkurencji.

Mając powyższe na uwadze, w ocenie Prezesa Urzędu, realizacja planowanej koncentracji nie będzie stanowić realnego zagrożenia ani dla innych przedsiębiorców działających na tym rynku (nie ograniczy im możliwości sprzedaży usług), ani dla podmiotów będących nabywcami tych usług (nie ograniczy im możliwości ich zakupu). Rynkiem, na który planowana koncentracja wywiera wpływ w układzie konglomeratowym jest rynek udostępniania infrastruktury kolejowej należącej do sieci zarządzanej przez PKP PLK. Brak jest jednakże przesłanek do stwierdzenia, że siła rynkowa PKP PLK w tym zakresie zostanie przeniesiona na rynki, na których działa Telkol. Tym samym, w ocenie Prezesa Urzędu, występowanie w sprawie rynku właściwego w układzie konglomeratowym nie jest istotne dla oceny skutków rozpatrywanej koncentracji.

Reasumując analiza skutków niniejszej koncentracji wykazała, iż w jej wyniku nie dojdzie do istotnego ograniczenia konkurencji na rynkach, na które koncentracja wywiera wpływ w układzie wertykalnym, jak i konglomeratowym.

Mając powyższe na uwadze organ antymonopolowy uznał, iż zamierzona koncentracja spełnia kryterium wskazane w art. 18 *ustawy o ochronie konkurencji*, bowiem w jej wyniku nie dojdzie do istotnego ograniczenia konkurencji na rynku, w szczególności przez powstanie lub umocnienie pozycji dominującej.

W związku z powyższym orzeczono, jak w sentencji.

POUCZENIE:

Zgodnie z art. 81 ust. 1 ustawy z dnia 16 lutego 2007 r. o ochronie konkurencji i konsumentów ((j.t. Dz. U. z 2021 r., poz. 275) w związku z art. 479²⁸ § 2 ustawy z dnia 17 listopada 1964 r. Kodeks postępowania cywilnego (t.j. Dz. U. z 2021 r., poz. 1805 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 miesiąca od dnia jej doręczenia.

Zgodnie z art. 3 ust. 2 pkt 9 w związku z art. 32 ust. 1 ustawy z dnia 28 lipca 2005 r. o kosztach sądowych w sprawach cywilnych (t.j. Dz. U. z 2022 r., poz. 1125), odwołanie od decyzji Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów podlega opłacie stałej w kwocie 1000 zł.

Zgodnie z art. 103 ust. 1 i 2 ustawy o kosztach sądowych w sprawach cywilnych sąd może przyznać zwolnienie od kosztów sądowych osobie prawnej lub jednostce organizacyjnej niebędącej osobą prawną, której ustawa przyznaje zdolność prawną, jeżeli wykazała, że nie ma dostatecznych środków na ich uiszczenie, spółka handlowa powinna wykazać także, że jej wspólnicy albo akcjonariusze nie mają dostatecznych środków na zwiększenie majątku spółki lub udzielenie spółce pożyczki.

Zgodnie z art. 105 ust. 1 zd. 1 ustawy o kosztach sądowych w sprawach cywilnych, wniosek o przyznanie zwolnienia od kosztów sądowych należy zgłosić na piśmie lub ustnie do protokołu w sądzie, w którym sprawa ma być wytoczona lub już się toczy.

Stosownie do treści art. 117 § 1, § 3 i § 4 zd. 1 Kodeksu postępowania cywilnego strona zwolniona przez sąd od kosztów sądowych w całości lub części, może domagać się ustanowienia adwokata lub radcy prawnego. Osoba prawna lub inna jednostka organizacyjna, której ustawa przyznaje zdolność sądową, niezwolniona przez sąd od kosztów sądowych, może się domagać ustanowienia adwokata lub radcy prawnego, jeżeli wykaże, że nie ma dostatecznych środków na poniesienie kosztów wynagrodzenia adwokata lub radcy prawnego. Wniosek o ustanowienie adwokata lub radcy prawnego strona zgłasza wraz z wnioskiem o zwolnienie od kosztów sądowych lub osobno, na piśmie lub ustnie do protokołu, w sądzie, w którym sprawa ma być wytoczona lub już się toczy.

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

Otrzymuje:

PKP Polskie Linie Kolejowe S.A., Warszawa

