



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

Warszawa, dnia 09 marca 2010 r.

DKK2-422/7/09/AI

DECYZJA nr DKK - 24/10

Na podstawie art. 18 w związku z art. 13 ust. 1 oraz 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 Telewizji Polsat S.A. z siedzibą w Warszawie oraz JimJam CEE Limited z siedzibą w Londynie, Wielka Brytania, **wydaje zgodę** na dokonanie koncentracji, polegającej na utworzeniu przez Telewizję Polsat S.A. z siedzibą w Warszawie oraz JimJam CEE Limited z siedzibą w Londynie, Wielka Brytania, wspólnego przedsiębiorcy pod nazwą Polsat JimJam Ltd. z siedzibą w Wielkiej Brytanii w zakresie wskazanym we wniosku.

UZASADNIENIE

W dniu 19 listopada 2009 r. do Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, zwanego dalej „Prezesem Urzędu” lub „organem antymonopolowym”, wpłynęło zgłoszenie zamiaru koncentracji, polegającej na utworzeniu przez Telewizję Polsat S.A. z siedzibą w Warszawie, zwaną dalej „Telewizją Polsat”, oraz JimJam CEE Limited z siedzibą w Londynie, Wielka Brytania, zwaną dalej „JimJam CEE”, wspólnego przedsiębiorcy pod nazwą Polsat JimJam Ltd. z siedzibą w Wielkiej Brytanii, zwaną dalej „Polsat JimJam”.

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

- łączny obrót przedsiębiorców uczestniczących w koncentracji w roku obrotowym poprzedzającym rok zgłoszenia przekroczył zarówno równowartość 1 mld euro obrotu światowego, 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

„ustawą o ochronie konkurencji”, jak i równowartość 50 mln euro obrotu na terenie Rzeczypospolitej Polskiej, tj. kwotę określoną w art. 13 ust. 1 pkt 2 ww. ustawy,

- utworzenie przez przedsiębiorców wspólnego przedsiębiorcy jest jednym ze sposobów koncentracji, określonym w art. 13 ust. 2 pkt 3 ustawy o ochronie konkurencji,
- w sprawie nie występuje żadna okoliczność z katalogu przesłanek, wymienionych w art. 14 ustawy o ochronie konkurencji, powodująca odstąpienie od konieczności zgłoszenia koncentracji,

zostało wszczęte postępowanie antymonopolowe w przedmiotowej sprawie.

W trakcie postępowania organ antymonopolowy ustalił, co następuje:

Uczestnicy koncentracji

Telewizja Polsat (aktywny uczestnik koncentracji) prowadzi działalność przede wszystkim w zakresie telewizji oraz reklamy. Spółka nadaje w Polsce następujące programy telewizyjne: Polsat, Polsat 2 (programy uniwersalne), Polsat Sport, Polsat Sport Extra, Polsat Sport HD (programy sportowe), Polsat Film (program filmowy), Polsat News (program informacyjny), Polsat Play (program skierowany głównie do mężczyzn), Polsat Cafe (program skierowany głównie do kobiet).

Telewizja Polsat stoi na czele grupy kapitałowej, w skład której wchodzi:

- Media Business Sp. z o.o. z siedzibą w Poznaniu - prowadzi działalność w zakresie nadawania programów telewizyjnych (nadaje program TV Biznes),
- Polsat Media Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie - prowadzi działalność w zakresie reklamy i sponsoringu,
- RSTV S.A. z siedzibą w Radomiu - prowadzi działalność w zakresie retransmisji programów telewizyjnych przez nadajniki naziemne,
- Nord License AS z siedzibą w Norwegii - prowadzi działalność w zakresie obrotu prawami autorskimi i prawami pokrewnymi.

Telewizja Polsat należy do grupy przedsiębiorców kontrolowanych przez Pana Zygmunta Solorza-Żaka. W skład tej grupy, oprócz Telewizji Polsat, wchodzi m.in. następujący przedsiębiorcy:

- Cyfrowy Polsat S.A. z siedzibą w Warszawie - operator płatnej cyfrowej platformy satelitarnej. W ramach działalności świadczy w szczególności usługi udostępniania programów telewizyjnych rozprowadzanych drogą satelitarną, w ramach płatnych pakietów programów,
- INVEST BANK S.A. z siedzibą w Poznaniu - prowadzi działalność w zakresie usług bankowych,
- Powszechne Towarzystwo Emerytalne POLSAT S.A. z siedzibą w Warszawie - prowadzi działalność w zakresie ubezpieczeń i funduszy emerytalnych,
- Towarzystwo Ubezpieczeń na Życie POLISA ŻYCIE S.A. z siedzibą w Warszawie - prowadzi działalność w zakresie ubezpieczeń i funduszy emerytalnych,
- Sferia S.A. z siedzibą w Warszawie - prowadzi działalność w zakresie telekomunikacji,
- TFP Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie - prowadzi działalność w zakresie produkcji filmów.

Pozostałe spółki z grupy kapitałowej kontrolowanej przez Pana Zygmunta Solorza-Żaka prowadzą działalność gospodarczą w szczególności w zakresie nadawania programów radiowych, wynajmu, obsługi i zarządzania nieruchomościami, handlu detalicznego i hurtowego, usług informatycznych (w tym prowadzenia portali), audiotekstowych, badania opinii publicznej, reklamy, pośrednictwa finansowego, produkcji dekodерów, gier i aplikacji na urządzenia mobilne.

JimJam CEE (aktywny uczestnik koncentracji) prowadzi działalność w zakresie telewizji i radia. W Polsce Spółka dostarcza operatorom program telewizyjny dla dzieci „JimJam”.

JimJam CEE należy do grupy kapitałowej, której ostatecznym podmiotem dominującym jest Liberty Global Inc z siedzibą w U.S.A. Grupa Liberty Global prowadzi działalność w zakresie telewizji kablowej (jest operatorem telewizji kablowej pod firmą UPC), oferującej zaawansowane usługi wideo, usługi telefonii oraz szerokopasmowego dostępu do Internetu, a także dostarcza i nadaje programy telewizyjne (m.in.: Zone Reality, Zone Romantica, Zone Europa, Zone Club, Horror Chanel, Extreme Sport Channel) oraz rozpowszechnia programy należące do innych nadawców. Grupa prowadzi działalność w Europie, Japonii, Australii, Chile oraz Portoryko. W Polsce grupa Liberty Global obecna jest poprzez:

- UPC Polska Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie - operatora telewizji kablowej (dostarcza usługi dostępu do kanałów telewizyjnych, szerokopasmowego Internetu oraz usług telefonicznych),
- At Media Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie - prowadzi działalność w zakresie usług reklamowych głównie w kanałach telewizyjnych tematycznych.

Polsat JimJam - nowy przedsiębiorca (pasywny uczestnik koncentracji) będzie prowadzić działalność w zakresie tworzenia i rozpowszechniania programu telewizyjnego dla dzieci, znanego obecnie jako „JimJam”.

Opis i przyczyny koncentracji

Planowana koncentracja została zgłoszona w trybie art. 13 ust. 2 pkt 3 ustawy o ochronie konkurencji i polega na utworzeniu przez Telewizję Polsat oraz JimJam CEE wspólnego przedsiębiorcy pod nazwą Polsat JimJam. Każdy z udziałowców obejmie po 50% udziałów.

Jak wynika z informacji zawartych w zgłoszeniu, główną przyczyną koncentracji jest zamiar wykorzystania we wspólnym przedsięwzięciu doświadczeń obydwu jej uczestników, co powinno sprzyjać uatrakcyjnieniu programu „JimJam” i stałemu zwiększeniu grona jego odbiorców w Polsce, a w efekcie przyczynić się do zwiększenia wpływów z jego rozpowszechniania.

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 dnia 17 lipca 2007 r. w sprawie zgłoszenia zamiaru koncentracji przedsiębiorców (Dz. U. Nr 134, poz. 937), organ antymonopolowy uznał, iż:

a) koncentracja nie wywiera wpływu na żaden rynek w układzie horyzontalnym.

Istotą przedmiotowej koncentracji jest wspólne przedsięwzięcie Telewizji Polsat i JimJam CEE polegające na zamiarze utworzenia wspólnego przedsiębiorcy. Przy ocenie czy istnieją w tej sprawie rynki w układzie horyzontalnym należy zatem mieć na względzie zestawienie działalności każdego ze zgłaszających zamiar, będących stronami aktywnymi i działalności, którą prowadził będzie nowotworzony wspólny przedsiębiorca¹.

Telewizja Polsat nie prowadzi działalności w zakresie dostarczania w Polsce programów telewizyjnych dla dzieci². Wskazać jednocześnie należy, iż jej udział w krajowym rynku emisji reklam telewizyjnych, biorąc pod uwagę wydatki na reklamę, kształtował się w 2008 r. na poziomie *[tajemnica przedsiębiorstwa pkt 1 załącznika do decyzji]*%.

Grupa Liberty Global, w zakresie dostarczania programów telewizyjnych dla dzieci, obecna jest w Polsce jedynie poprzez program „JimJam”. Udział Grupy w polskim rynku emisji reklam telewizyjnych, biorąc pod uwagę wydatki na reklamę, kształtował się natomiast w 2008 r. na poziomie *[tajemnica przedsiębiorstwa pkt 2 załącznika do decyzji]*%.

Zgodnie z informacjami zawartymi w zgłoszeniu udział programu „JimJam” w krajowym rynku programów telewizyjnych dla dzieci w 2008 r., mierzony oglądalnością, nie przekroczył *[tajemnica przedsiębiorstwa pkt 3 załącznika do decyzji]*%. Wskazać jednocześnie należy, iż w programie tym reklamy nie były dotychczas emitowane. Podkreślić również należy, iż w wyniku utworzenia wspólnego przedsiębiorcy, nie dojdzie do zagregowania udziałów rynkowych uczestników koncentracji w zakresie reklamy telewizyjnej.

Biorąc powyższe pod uwagę uznać należy, iż w sprawie brak jest rynków, na które koncentracja wywierałaby wpływ w układzie horyzontalnym.

¹ Decyzja Prezesa Urzędu nr DKK- 94/08 z dnia 5 grudnia 2008 r.

² Wyróżnienie przez Prezesa Urzędu, spośród telewizyjnych programów, programów dla dzieci, związane jest z założeniem, że programów skierowanych do wybranych grupy odbiorców, ze względu na treść, nie można uznać za substytucyjne względem siebie. Nie można uznać, iż programy te są w dostatecznym stopniu zastępowalne, a zatem że stanowią ten sam rynek produktowy.

b) koncentracja wywiera wpływ w układzie wertykalnym na krajowy rynek sprzedaży – zakupu programów telewizyjnych dla dzieci.

Jak wskazano powyżej, Polsat JimJam będzie prowadzić działalność w zakresie tworzenia i rozpowszechniania na terenie Polski programu telewizyjnego dla dzieci. Cyfrowy Polsat S.A. jest natomiast operatorem płatnej cyfrowej platformy satelitarnej, a UPC Polska Sp. z o.o. operatorem telewizji kablowej. Biorąc zatem pod uwagę, iż retransmisja programów dla dzieci, jak i innych kanałów tematycznych, odbywa się za pośrednictwem platform cyfrowych oraz sieci telewizji kablowych, organ antymonopolowy uznał, iż w niniejszej sprawie platformy cyfrowe oraz sieci telewizji kablowych stanowią jeden rynek - rynek płatnej telewizji, na którym oferowany będzie program nowotworzonego przedsiębiorcy, a tym samym, że między przedsiębiorcami uczestniczącymi w koncentracji a Polsat JimJam będą istniały powiązania wertykalne.

Jak wynika z informacji zawartych w zgłoszeniu, w ofercie 8 największych operatorów płatnej telewizji w Polsce dostępnych jest obecnie 16 programów telewizyjnych dla dzieci. Poszczególni operatorzy z tej grupy oferują od 4 do 11 tego typu programów. W ofercie Cyfrowego Polsatu S.A. dostępnych jest 7, a ofercie UPC Polska Sp. z o.o. 10 programów telewizyjnych dla dzieci. Program „JimJam” dostępny jest w ofercie 4 operatorów, natomiast np. programy „Cartoon Network”, „Disney Channel”, czy „Nickelodeon” w ofercie 7 operatorów, w tym w ofercie Cyfrowego Polsatu S.A. i UPC Polska Sp. z o.o.

Udział spółek Cyfrowy Polsat S.A. oraz UPC Polska Sp. z o.o. w 2008 r. w krajowym rynku płatnej telewizji, biorąc pod uwagę liczbę abonentów odbierających programy nadawane za pośrednictwem platform cyfrowych oraz poprzez sieci telewizji kablowych kształtował się na poziomie odpowiednio ok. *[tajemnica przedsiębiorstwa pkt 4 załącznika do notatki]*% i ok. *[tajemnica przedsiębiorstwa pkt 5 załącznika do notatki]*%. Łączny udział tych przedsiębiorców we wskazanym rynku przekracza zatem 30%.

Zakreślenie rynku właściwego w aspekcie geograficznym, jako rynku krajowego wynika z uregulowań prawnych dotyczących prowadzenia działalności w zakresie świadczenia usług telekomunikacyjnych w Polsce i zgodne jest z dotychczasowym orzecznictwem Prezesa Urzędu³.

³ Decyzje Prezesa Urzędu nr DKK- 94/08 z dnia 5 grudnia 2008 r.,

Wobec powyższego uznać należy, iż krajowy rynek sprzedaży – zakupu programów telewizyjnych dla dzieci jest rynkiem, na który koncentracja może wywierać wpływ w układzie wertykalnym.

c) koncentracja wywiera wpływ w układzie konglomeratowym na krajowy rynek płatnej telewizji cyfrowej nadawanej za pośrednictwem satelity.

Prezes Urzędu przyjął, iż ze względu na swoją specyfikę, rynek płatnej telewizji cyfrowej nadawanej za pośrednictwem satelity (platform cyfrowych) może stanowić odrębny rynek właściwy w ramach szerszego sektora płatnej telewizji cyfrowej. Jakkolwiek mogą istnieć przesłanki do przyjęcia szerszej definicji rynku produktowego, tj. rynku płatnej telewizji cyfrowej, ostateczne przesądzenie tej kwestii nie jest konieczne z uwagi na stwierdzony w dalszej części niniejszej decyzji brak antykonkurencyjnych skutków badanej transakcji nawet przy wąskiej definicji rynku.

Jak wynika z informacji zawartych w zgłoszeniu na krajowym rynku płatnej telewizji cyfrowej nadawanej za pośrednictwem satelity działalność prowadzi Cyfrowy Polsat S.A., a jego udział w tym rynku w 2008 r. szacowany jest na ok. 60,7%.

Szacunkowy udział poszczególnych operatorów cyfrowych platform satelitarnych na koniec 2008 r. przedstawia się następująco:

operator	Liczba abonentów (w tys.)	Udział w rynku (w %)
Cyfrowy Polsat	3.300	60,7
CYFRA+	1.400	25,7
N (ITI)	740	13,6
razem	5.440	100,0

Źródło: dane zawarte w zgłoszeniu.

Jak ponadto podnosi JimJam CEE, na niektórych lokalnych rynkach (w mniejszych miejscowościach) udział UPC Polska Sp. z o.o. w zakresie dostarczania usług dostępu do kanałów telewizyjnych może przekraczać poziom 40%, jeżeli uwzględnia się wyłącznie liczbę abonentów telewizji kablowej UPC Polska Sp. z o.o. w stosunku do ogólnej liczby abonentów w danej miejscowości korzystających z telewizji kablowej. Tak określony udział w rynku nie uwzględnia jednak, trudnej do oszacowania, liczby osób korzystających z usług innych dostawców takich samych usług, w tym z usług platform cyfrowych oraz Telekomunikacji Polskiej S.A. (usługa neostrada).

**Na podstawie materiału zgromadzonego w sprawie 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. Zgodnie z art. 4 pkt 10 tej ustawy przez pozycję dominującą rozumie się pozycję przedsiębiorcy, która umożliwia 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%.

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,
- pomiędzy nowotworzonym przedsiębiorcą a pozostałymi uczestnikami koncentracji występują powiązania wertykalne na krajowym rynku sprzedaży – zakupu programów telewizyjnych dla dzieci powodujące, iż koncentracja wywiera wpływ na ten rynek w układzie wertykalnym (udział spółek Cyfrowy Polsat S.A. oraz UPC Polska Sp. z o.o. w krajowym rynku płatnej telewizji przekracza 30%). Wskazać jednakże należy, iż w ofercie 8 największych operatorów płatnej telewizji w Polsce dostępnych jest obecnie 16 programów telewizyjnych dla dzieci. Poszczególni operatorzy z tej grupy oferują od 4 do 11 tego typu programów. W ofercie Cyfrowego Polsatu S.A. dostępnych jest 7, a ofercie UPC Polska Sp. z o.o. 10 programów telewizyjnych dla dzieci. Dodać także należy, iż udział programu „JimJam” w krajowym rynku programów telewizyjnych dla dzieci w 2008 r., mierzony oglądalnością, nie przekroczył *[tajemnica przedsiębiorstwa pkt 6 załącznika do decyzji]*%. Ponadto program „JimJam” dostępny jest w ofercie 4 operatorów, natomiast np. programy „Cartoon Network”, „Disney Channel”, czy „Nickelodeon” w ofercie 7 operatorów, w tym w ofercie Cyfrowego Polsatu S.A. i UPC Polska Sp. z o.o. Jak wskazują wnioskodawcy celem planowanej koncentracji jest uatrakcyjnienie programu „JimJam” i zwiększenie grona jego odbiorców w Polsce. Wydaje się, iż nieracjonalnym działaniem ze strony wnioskodawców byłaby próba zarówno ograniczenia dostępu do oferowanego przez

Polsat JimJam programu, jak i ograniczanie przez przedsiębiorców uczestniczących w koncentracji ich oferty w zakresie programów telewizyjnych dla dzieci. Realizacja koncentracji nie wpłynie zatem na ograniczenie konkurencji na rynku sprzedaży – zakupu programów telewizyjnych dla dzieci. W związku z tym koncentracja nie wpłynie na ograniczenie możliwości zakupu programów dla dzieci przez przedsiębiorców prowadzących działalność w zakresie płatnej telewizji. Program oferowany przez Polsat JimJam spotka się bowiem z silną konkurencją ze strony programów oferowanych przez obecnych na tym rynku przedsiębiorców. Koncentracja nie spowoduje także zagrożenia dla przedsiębiorców oferujących programy dla dzieci tj. konkurentów Polsat JimJam.

- w sprawie, w przypadku wąskiego określenia rynku w aspekcie produktowym, istnieje rynek właściwy, na który koncentracja wywiera wpływ w układzie konglomeratowym, tj. krajowy rynek płatnej telewizji cyfrowej nadawanej za pośrednictwem satelity, na którym działalność prowadzi Cyfrowy Polsat S.A. Podkreślić jednakże należy, iż w ocenie organu antymonopolowego w kontekście przedmiotowej koncentracji, właściwsza wydaje się jej ocena przez pryzmat siły rynkowej jej uczestników na rynku płatnej telewizji, co zostało dokonane powyżej, przy ocenie powiązań wertykalnych.

Mając powyższe na uwadze organ antymonopolowy uznał, iż w wyniku realizacji przedmiotowej koncentracji nie dojdzie 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 oraz art. 479²⁸ § 2 ustawy z dnia 17 listopada 1964 r. Kodeks postępowania cywilnego (Dz. U. z 1964 r. 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. Telewizja Polsat S.A.
2. JimJam CEE Limited

za pośrednictwem pełnomocnika:

Pana Piotra Kryczka
Kancelaria prawnicza
Chajec Don-Siemion & Żyto
Sp. komandytowa
ul. Lwowska 19
00-660 Warszawa