



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

Delegatura w Lublinie
20-012 Lublin, ul. Ochotnicza 10
Tel. (0-81) 532-35-31, 532-54-48,
Fax (0-81) 532-08-26
E-mail: lublin@uokik.gov.pl

Lublin, dnia 13 maja 2008r.

RLU – 421-03/08/PM

Decyzja RLU Nr 15/2008

Na podstawie art. 18 w związku z art. 13 ust. 1 i 2 pkt 2 ustawy z dnia 16 lutego 2007r. o ochronie konkurencji i konsumentów (Dz. U. Nr 50, poz. 331 ze zm.) oraz stosownie do art. 33 ust. 6 tej ustawy i § 7 rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 17 lipca 2007r. w sprawie określenia właściwości miejscowej i rzeczowej delegatur Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (Dz. U. Nr 134, poz. 939), po przeprowadzeniu postępowania antymonopolowego wszczętego na wniosek PRATERM SA z siedzibą w Warszawie

– działając w imieniu Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów:
wyduje się zgodę na dokonanie koncentracji polegającej na przejęciu przez PRATERM SA z siedzibą w Warszawie kontroli nad Kraśnickim Przedsiębiorstwie Energetyki Ciepłej Sp. z o.o. z siedzibą w Kraśniku.

Uzasadnienie

W dniu 5 marca 2008r. do Delegatury Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów w Lublinie wpłynęło zgłoszenie zamiaru koncentracji, polegającej na nabyciu przez PRATERM SA z siedzibą w Warszawie (dalej: PRATERM SA lub Zgłaszający) [*tajemnica przedsiębiorstwa*] udziałów w Kraśnickim Przedsiębiorstwie Energetyki Ciepłej Sp. z o.o. z siedzibą w Kraśniku (dalej: KPEC Kraśnik lub Przejmowany) co stanowi [*tajemnica przedsiębiorstwa*] kapitału zakładowego i uprawnia do [*tajemnica przedsiębiorstwa*] głosów na Zgromadzeniu Wspólników KPEC Kraśnik.

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

- łączny obrót na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej przedsiębiorców uczestniczących w koncentracji w roku obrotowym poprzedzającym rok zgłoszenia przekroczył równowartość 50 mln euro, tj. kwotę określoną w art. 13 ust. 1 pkt 2 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”;

- przejęcie przez przedsiębiorcę kontroli nad innym przedsiębiorcą jest jednym ze sposobów koncentracji, określonym w art. 13 ust. 2 pkt 2 ustawy antymonopolowej,
- w przedmiotowej sprawie nie wystąpiła żadna okoliczność z katalogu przesłanek egzoneracyjnych, wymienionych w art. 14 ww. ustawy, powodująca wyłączenie obowiązku zgłoszenia zamiaru koncentracji,

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, zwany dalej również „organem antymonopolowym”, wszczął postępowanie w niniejszej sprawie – Postanowienie nr 86/08, o czym, zgodnie z art. 61 § 4 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (tekst jedn. Dz. U. z 2000 r. Nr 98, poz.1071 ze zm.), powiadomił PRATERM SA pismem z dnia 10 marca 2008r.

W trakcie postępowania organ antymonopolowy ustalił, co następuje

Przyczyny i opis transakcji

Strategia działania Zgłaszającego polega na rozwoju poprzez akwizycje przedsiębiorstw ciepłowniczych, w szczególności przedsiębiorstw komunalnych, bez względu na ich formę prawną. W tym celu Zgłaszający uczestniczy w ogłaszanych w tym zakresie prywatyzacjach. System ciepłowniczy w Kraśniku posiada dla Zgłaszającego szczególne znaczenie, z uwagi na fakt, iż jedna ze spółek z grupy kapitałowej Zgłaszającego – PRATERM Kraśnik Sp. z o.o. z siedzibą w Kraśniku jest właścicielem instalacji, zlokalizowanej w Kraśniku, przy ul. Fabrycznej 6.

Zgłaszający posiada technologię oraz doświadczenie, służące do prowadzenia efektywnej, zarówno pod względem finansowym jak i ekologicznym, działalności w zakresie produkcji ciepła. Zgłaszający oraz jego spółki zależne prowadzą działalność w ciepłowniach w 25 miastach na terenie całego kraju. Zgłaszający pragnie rozszerzyć swoją działalność o produkcję ciepła w oparciu o instalację Przejmowanego.

Zgłaszający zamierza nabyć udziały w Przejmowanym ze środków własnych.

Po dokonaniu transakcji struktura własności (struktura udziałowców) będzie się przedstawiała w następujący sposób:

Zgłaszający – [tajemnica przedsiębiorstwa] udziałów, Gmina Kraśnik – [tajemnica przedsiębiorstwa] udziałów – z zastrzeżeniem, iż stosownie do art. 36 i nast. ustawy z dnia 30 sierpnia 1996 roku o komercjalizacji przedsiębiorstw państwowych (Dz. U. z 2002, Nr 240, poz. 2055 ze zm.) udziały te winny zostać przekazane nieodpłatnie pracownikom.

Koncentracja zostanie przeprowadzona po wydaniu przez Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów decyzji w przedmiocie zgody na dokonanie koncentracji. Zgłaszający zawarł w dniu 23 lutego 2008 roku warunkową umowę sprzedaży udziałów w Przejmowanym z Gminą Kraśnik – zgodnie z tą umową sprzedaż udziałów nastąpi pod warunkiem wydania przez Prezesa Urzędu decyzji o wyrażeniu zgody na dokonanie przedmiotowej koncentracji.

Uczestnicy koncentracji

PRATERM SA

PRATERM SA, wpisana do rejestru przedsiębiorców Krajowego Rejestru Sądowego pod numerem KRS 0000071545, Numer identyfikacyjny (Regon) 011269742, Spółka notowana na Giełdzie Papierów Wartościowych w Warszawie.

Przedmiot faktycznej działalności (według obowiązujących klasyfikacji)

- 74 15 Z Działalność holdingów
- 40 30 A Produkcja ciepła (pary wodnej i gorącej wody)
- 40 30 B Dystrybucja ciepła (pary wodnej i gorącej wody)
- 51 70 B Pozostała sprzedaż hurtowa nie wyspecjalizowana

Akcjonariusze Zgłaszającego posiadający więcej niż 5% akcji w kapitale zakładowym (stan na dzień 27 lutego 2008 roku)

Akcjonariusz	ilość posiadanych akcji	udział w kapitale zakładowym
Dalkia Polska S.A.	10.123.155	[tajemnica przedsiębiorstwa]

Do grupy kapitałowej Dalkia Polska S.A., oprócz PRATERM SA, należą:

1. Dalkia Poznań S.A. z siedzibą w Poznaniu wraz ze spółkami zależnymi:
 - (a) Przedsiębiorstwo Remontowo Inwestycyjne PEC REM Sp. z o.o.
 - (b) PRESSTERM Sp. z o.o. z siedzibą w Bolechowie
 - (c) Przedsiębiorstwo Produkcyjno – Handlowo – Usługowe CIEPŁOWNIA Sp. z o.o. z siedzibą w Świebodzinie
 - (d) Zakład Energetyki Ciepłej ZEC Sp. z o.o. z siedzibą w Świebodzinie
 - (e) Zakład Energetyki Ciepłej ZEC Sp. z o.o. z siedzibą w Świebodzinie
2. Dalkia Poznań ZEC S.A. z siedzibą w Poznaniu wraz ze spółkami zależnymi:
 - (a) PEC S.A. z siedzibą w Śremie
 - (b) EKO-ZEC Sp. z o.o.
 - (c) MPEC Wągrowiec Sp. z o.o.
 - (d) PEC we Wrześni S.A.
3. Dalkia Facility Management Sp. z o.o. z siedzibą w Poznaniu
4. Dalkia Łódź S.A. z siedzibą w Łodzi wraz ze spółkami zależnymi:
 - (a) Przedsiębiorstwo Transportowo Usługowe „TRANS-EC” Sp. z o.o.
 - (b) Przedsiębiorstwo Handlowo – Usługowe „MIX-EC” Sp. z o.o.
 - (c) ENGOREM Sp. z o.o.
5. Dalkia Services S.A. z siedzibą w Poznaniu

Przedsiębiorstwa należące do Grupy Kapitałowej Zgłaszającego

Lp.	Nazwa spółki zależnej	Przedmiot działalności	Procent posiadanych udziałów przez PRATERM SA (31.12.2007)
1.	Praterm Północ Sp. z o.o. z siedzibą w Świeciu	Produkcja i dystrybucja energii cieplnej	[tajemnica przedsiębiorstwa]
2.	Elektrociepłownia GIGA Sp. z o.o. z siedzibą w Świdniku	Produkcja energii cieplnej oraz produkcja energii elektrycznej w skojarzeniu	[tajemnica przedsiębiorstwa]

3.	Zakład Energetyki Ciepłej Sp. z o.o. z siedzibą w Przasnyszu	Produkcja i dystrybucja energii cieplnej	[tajemnica przedsiębiorstwa]
4.	Przedsiębiorstwo Energetyki Ciepłej Sp. z o.o. z siedzibą w Zamościu	Produkcja i dystrybucja energii cieplnej	[tajemnica przedsiębiorstwa]
5.	Miejskie Przedsiębiorstwo Energetyki Ciepłej Sp. z o.o. z siedzibą w Międzyrzecu Podlaskim	Produkcja i dystrybucja energii cieplnej	[tajemnica przedsiębiorstwa]
6.	Miejskie Przedsiębiorstwo Energetyki Ciepłej Sp. z o.o. z siedzibą w Tarnowskich Górach	Produkcja i dystrybucja energii cieplnej	[tajemnica przedsiębiorstwa]
7.	Przedsiębiorstwo Energetyki Ciepłej Sp. z o.o. z siedzibą w Chrzanowie	Produkcja i dystrybucja energii cieplnej	[tajemnica przedsiębiorstwa]
8.	Przedsiębiorstwo Energetyki Ciepłej Sp. z o.o. z siedzibą w Lidzbarku Warmińskim	Produkcja i dystrybucja energii cieplnej	[tajemnica przedsiębiorstwa]
9.	Przedsiębiorstwo Wielobranżowe ATEX Sp. z o.o. z siedzibą w Zamościu	Produkcja i dystrybucja energii cieplnej	[tajemnica przedsiębiorstwa]
10.	„Praterm Kraśnik” Sp. z o.o. z siedzibą w Kraśniku	Produkcja energii cieplnej oraz produkcja energii elektrycznej w skojarzeniu	[tajemnica przedsiębiorstwa]
11.	Przedsiębiorstwo Produkcyjno - Handlowo - Usługowe Komech Sp. z o.o. z siedzibą w Sosnowcu (udziałowcem w PPUH Komech Sp. z o.o. jest PEC Sp. z o.o. w Chrzanowie – posiada 100%, natomiast w PECu Praterm posiada 51%)	Produkcja i dystrybucja energii cieplnej	[tajemnica przedsiębiorstwa]

12.	Eurobiomass Polska Sp. z o.o. z siedzibą w Gdańsku	Produkcja urządzeń dla potrzeb ciepłownictwa opalanych biomasą	[tajemnica przedsiębiorstwa]
13.	„BIO ENERGIA” Sp. z o.o. z siedzibą w Tolkmicku	Produkcja i dystrybucja energii cieplnej oraz działalność rolna	[tajemnica przedsiębiorstwa]
14.	Gospodarstwo Rolne „Młoteczno” Sp. z o.o. z siedzibą w Rokitach	Działalność rolna	[tajemnica przedsiębiorstwa]

Źródło: Roczne skonsolidowane sprawozdanie finansowe Grupy Kapitałowej PRATERM za 2007r.

KPEC Kraśnik

KPEC Kraśnik wpisana do rejestru przedsiębiorców Krajowego Rejestru Sądowego pod numerem KRS 0000058633, Numer identyfikacyjny (Regon) 430073300.

Przedmiot faktycznej działalności (według obowiązujących klasyfikacji)

- 40 30 A Produkcja ciepła (pary wodnej i gorącej wody)
- 40 30 B Dystrybucja ciepła (pary wodnej i gorącej wody)

Struktura wspólników Przejmowanego przedstawia się następująco:

Wyszczególnienie	Liczba udziałów	Wartość udziałów	Udział % w kapitale
Gmina Miejska Kraśnik	[tajemnica przedsiębiorstwa]	[tajemnica przedsiębiorstwa]	100,00%

Organ antymonopolowy zważył, co następuje

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).

Jednocześnie stosownie do rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 17 lipca 2007r. w sprawie ogłoszenia zamiaru koncentracji przedsiębiorców (Dz. U. Nr 134, poz. 937):

- A) 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%,
- B) rynkiem właściwym, na który koncentracja wywiera wpływ w układzie **wertykalnym** (pionowym), jest każdy rynek produktowy, jeżeli równocześnie działa na nim co najmniej jeden przedsiębiorca uczestniczący w koncentracji, jest on równocześnie rynkiem zakupu lub sprzedaży, na którym działa którykolwiek z pozostałych przedsiębiorców uczestniczących w koncentracji, udział w rynku przedsiębiorców uczestniczących w koncentracji na tych rynkach przekracza 30%, bez względu na to, czy aktualnie istnieje powiązanie typu dostawca-odbiorca między tymi przedsiębiorcami,
- C) rynkiem właściwym, na który koncentracja wywiera wpływ w układzie **konglomeratowym**, jest każdy rynek produktowy, na którym między przedsiębiorcami uczestniczącymi w koncentracji nie istnieją żadne powiązania (układy) horyzontalne i wertykalne, ale przynajmniej jeden przedsiębiorca uczestniczący w koncentracji posiada więcej niż 40% udziału w jakimkolwiek rynku właściwym.

Mając na względzie definicję rynku właściwego oraz ww. kryteria wyznaczania rynków właściwych, na które koncentracja wywiera wpływ, organ antymonopolowy uznał, iż:

Ad. A)

W niniejszym postępowaniu należy wyróżnić następujące właściwe rynki produktowe, dla których właściwym rynkiem geograficznym jest rynek lokalny¹:

- rynek wytwarzania ciepła – pary wodnej i gorącej wody,
- rynek dystrybucji ciepła – pary wodnej i gorącej wody,

Ciepło (para wodna i gorąca woda) jest produktem odznaczającym się szczególnymi właściwościami. Wodę podgrzewa się w źródłach ciepła (elektrociepłowniach, ciepłowniach lub kotłowniach), a następnie dostarcza się do odbiorców. Schłodzona woda wraca do źródła celem ponownego podgrzania. Jest to obieg zamknięty i dlatego też sieci ciepłownicze zasilane z poszczególnych źródeł (producentów) z reguły nie są połączone. W dużych aglomeracjach miejskich, zasilanych z kilku źródeł ciepła, niektóre z tych sieci łączy się w celu zapewnienia nieprzerwanych dostaw ciepła na wypadek wystąpienia stanów awaryjnych lub remontu źródła. Jednak w normalnej eksploatacji połączenia te nie są wykorzystywane – zamknięte są przez zasowy odcinające.

Charakter lokalny ww. rynków wynika więc z zasięgu sieci ciepłowniczej, która ze względu na ubytki nośnika ciepła oraz straty ciepła podczas przesyłania, nie może być zbyt długa (max 20 km od źródeł ciepła). W wyniku strat ciepła następuje bowiem stopniowe obniżenie temperatury i ciśnienia nośnika ciepła dostarczanego z sieci do węzłów cieplnych i zwracanego do źródła. Stąd też ciepło, co do zasady nie jest transportowane na dłuższe odległości. Rynek dystrybucji i obrotu ciepłem może być realizowany jedynie poprzez sieć ciepłowniczą, tym samym więc zasięg sieci dystrybucyjnej wyznacza rynek geograficzny, na którym działa dystrybutor ciepła.²

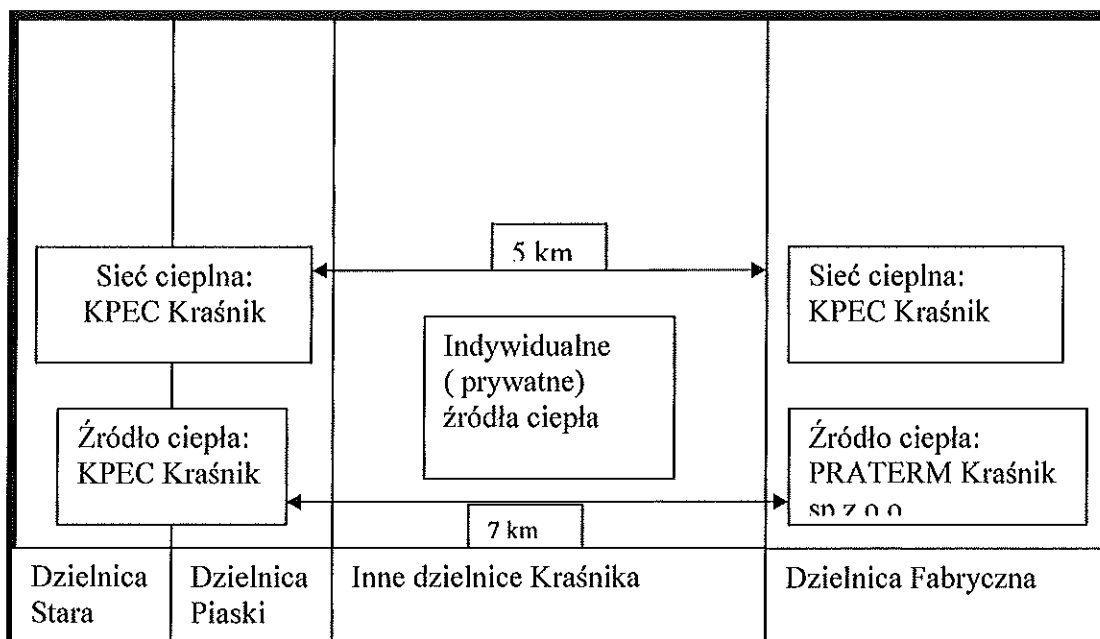
¹ Por. Notatka do Decyzji RPZ 5/2008 z dnia 10.03.2008r., Decyzja Nr DKK 47/07 z dnia 21 listopada 2007 r., Decyzja Nr DKK 13/07 z dnia 27 sierpnia 2007r.

² Por. Decyzja Nr RKT-68/2007 z dnia 21 grudnia 2007 roku.

Z uwagi na to, iż produkowane i sprzedawane ciepło oraz jego dystrybucja odbywa się za pośrednictwem sieci ciepłnej, trwale związanej z gruntem i do której posiadają stałe przyłączenie odbiorcy, małe jest prawdopodobieństwo, aby na danym obszarze istniały dwie alternatywne sieci ciepłownicze dostarczające ciepło odbiorcom. Dlatego też w praktyce wytwórcy i dystrybutorzy ciepła na rynku geograficznym obejmującym zasięg ich sieci nie spotykają się z konkurencją i są tzw. „monopolistami naturalnymi”.³ Ponadto, ze specyfiki systemów ciepłowniczych wynika, iż na terenie danego miasta występuje zazwyczaj dominujący system ciepłowniczy. Dlatego też istniejąca w danym mieście ciepłownia wraz z przynależnymi do niej sieciami ma z reguły pozycję dominującą.⁴

W niniejszej sprawie należy stwierdzić, iż Kraśnik podzielony jest na kilka dzielnic. W trzech dzielnicach zlokalizowane są źródła ciepła tj. Przejmowany oraz PRATERM Kraśnik sp. z o.o., należący do grupy kapitałowej Zgłaszającego. PRATERM Kraśnik Sp. z o.o. obsługuje dzielnicę Fabryczna natomiast Przejmowany dzielnicę Stara i Piaski. Do KPEC Kraśnik należy także sieć ciepłna w dzielnicy Fabrycznej. Źródła oddalone są od siebie o około 7 km. Sieci ciepłne w dzielnicy Fabrycznej oraz Starej i Piaski nie są połączone. Najbliższe końcówki tych sieci oddalone są od siebie o około 5 km.

Miasto Kraśnik (schemat zaopatrzenia w ciepło)



Każda sieć ciepłownicza zaopatrywana z danego źródła ciepła tworzy odrębny rynek. Za uznaniem każdej sieci za odrębny rynek przemawia również fakt, iż KPEC Kraśnik i PRATERM Kraśnik sp.z o.o. posiadają oddzielną taryfę zatwierdzoną przez Prezesa Urzędu Regulacji Energetyki.

W niniejszej sprawie przedsiębiorcy uczestniczący w koncentracji prowadzą działalność na rynku tożsamych produktowo (rynek wytwarzania ciepła), jednak na odmiennych rynkach geograficznych. Nie są zatem bezpośrednimi konkurentami na rynku właściwym. W związku z tym, brak jest rynku właściwego, na który koncentracja

³ Por. Decyzja RKT-68/2007 z dnia 21 grudnia 2007 roku.

⁴ Por. Notatka do Decyzji RWA-3/2008 w sprawie o sygnaturze RWA-421-16/07/MG.

wywiera wpływ w ujęciu horyzontalnym. Pomimo iż uczestnicy koncentracji działają na tym samym rynku produktowym, świadczą swoje usługi na różnych rynkach geograficznych. W wyniku koncentracji struktura podaźowa rynku nie ulegnie zatem zmianie. Transakcja nie doprowadzi bowiem do koncentracji udziałów rynkowych przedsiębiorców na rynkach właściwych. Zmiana nastąpi jedynie po stronie własnościowej. Wobec powyższego należy uznać, że konkurencja na rynku nie zostanie ograniczona.

Ad. B)

Niniejsza koncentracja polega na integracji kapitałowej (właścicielskiej), Przejmujący przejmie kontrolę nad wytwórcą energii cieplną i zarazem właścicielem sieci ciepłej (dystrybutorem). W związku z tym, zamierzona koncentracja wywiera wpływ na rynek właściwy w układzie wertykalnym.

Uzasadniając powyższe przede wszystkim należy zauważyć, że KPEC Kraśnik działając na szczeblu przesyłu i dystrybucji ciepła nie spotyka się z konkurencją, bowiem rynek zaopatrzenia w ciepło po stronie popytu jest ze swej istoty rynkiem niekonkurencyjnym (monopol naturalny). Jest to spowodowane w głównej mierze barierami ekonomicznymi, technicznymi i organizacyjnymi, które powodują, iż na określonym obszarze działa tylko jeden przedsiębiorca, który może odbiorcom finalnym dostarczać ciepło. Duża kapitałochłonność rozwoju sektora ciepłowniczego powoduje, że zwykle na określonym terenie działa jeden system ciepłowniczy, za pomocą którego ciepło dostarczane jest finalnym odbiorcom

Jak wynika z punktu Ad. A uzasadnienia niniejszej decyzji, system grzewczy KPEC Kraśnik składa się z sieci ciepłych zasilanych przez różne źródła, jednak z racji tego, że przedsiębiorca ten jest właścicielem tych sieci i wyłącznym dystrybutorem ciepła do końcowych odbiorców można uznać, że KPEC Kraśnik także działa w warunkach monopolu naturalnego. Tym samym wejście na rynek zaopatrzenia w ciepło na terenie działania KPEC Kraśnik nowego przedsiębiorcy, który zbudowałby alternatywny do obecnego system grzewczy, czy chociażby jedną sieć ciepłowniczą, jest praktycznie niemożliwe.

Również od strony podaźowej rynek zaopatrzenia w ciepło na terenie działania KPEC Kraśnik jest rynkiem niekonkurencyjnym, z tego względu, iż dostawca (producent) ciepła działa w warunkach monopolu naturalnego.

O takim charakterze rynku produkcji ciepła (monopol naturalny) decydują przede wszystkim uwarunkowania techniczne – każdy producent zasila ciepłem jedną sieć ciepłowniczą, zamkniętą dla innych producentów, która w naturalny sposób określa terytorialny zasięg działania danego producenta, określony jako rynek lokalny. Ponadto każda sieć ciepła powiązana z danym producentem posiada własną taryfę cenową zatwierdzoną przez Prezesa URE, co również wskazuje na odrębność (monopol) każdej sieci na terenie objętym jej zasięgiem działania. W związku z powyższym nie można stwierdzić, że zamierzona koncentracja ograniczy konkurencję na tym rynku, gdyż w praktyce ona nie istnieje, a ewentualne wejście nowego przedsiębiorcy na rynek jest mało prawdopodobnym scenariuszem.

Ad. C) W przedmiotowej sprawie rynkami właściwymi, na które koncentracja wywiera wpływ w układzie konglomeratowym są lokalne rynki wytwarzania, dystrybucji oraz obrotu ciepłem w poszczególnych miastach, w których działają podmioty należące do grupy kapitałowej PRATERM S.A. (tj.: Lidzbark Warmiński, Chrzanów, Trzebinia, Libiąż, Poręba Przasnysz, Świecie, Bytów, Pasłęk, Gniew, Sztum, Tarnowskie Góry,

Zamość, Międzyrzec Podlaski, Dobre Miasto, Orneta) oraz do grupy kapitałowej Dalkia Polska S.A. (tj.: Poznań, Pniewy, Żnin, Śrem, Września, Wągrowiec, Łódź).

Zdaniem Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, choć niniejsza koncentracja wywiera wpływ w układzie konglomeratowym, to nie spowoduje ona ograniczenia konkurencji na rynkach właściwych. Uwzględniając specyfikę branży ciepłowniczej, której cechą jest ograniczona możliwość prowadzenia działalności gospodarczej, zawężona do użytkowanej, przestrzennie odrębnej sieci, brak jest podstaw do twierdzenia, aby realizacja zamierzonej operacji wywarła negatywny, z punktu widzenia celów chronionych ustawą, wpływ na poszczególne rynki lokalne, na których działają uczestniczący w koncentracji przedsiębiorcy.

Ocena skutków planowanej koncentracji

Przepis art. 18 ustawy o ochronie konkurencji stanowi, iż Prezes Urzędu, w drodze decyzji, 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, przez którą rozumie się zgodnie z art. 4 pkt 10 tej ustawy 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%.

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

- Obecnie uczestnicy koncentracji nie posiadają wspólnych odbiorców i zaopatrują odseparowane od siebie dzielnice Kraśnika. W związku z tym 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 rynek dystrybucji ciepła na terenie działalności KPEC Kraśnik. Jednak z uwagi na to, iż przedsiębiorcy prowadzą działalność w warunkach monopolu naturalnego, nie zachodzi więc podejrzenie, że konkurencja na tak określonym rynku zostanie istotnie ograniczona,
- w niniejszej sprawie zdefiniowano co prawda rynki właściwe, na które koncentracja ta wywiera wpływ w układzie konglomeratowym, jednakże w ocenie organu antymonopolowego, brak jest podstaw do uznania, iż dokonanie niniejszej koncentracji może mieć wpływ na te rynki, na zmianę pozycji rynkowej przedsiębiorców oraz na pozostałe rynki, na których działają uczestnicy tej koncentracji.
- organ antymonopolowy uwzględnił także możliwość realizacji zasady TPA (Third Party Access czyli „dostęp trzeciej strony”). Zasada ta umożliwia swobodny dostęp podmiotów do sieci nie będącej ich własnością⁵. Dzięki niej umożliwia się odbiorcom finalnym zakup produktu (energii elektrycznej, gazu lub ciepła)

⁵ Zasada ta obowiązuje od 1 stycznia 2003 r. na podstawie art. 4 ust. 2 ustawy z dnia 10 kwietnia 1997 r. *Prawo energetyczne* (tekst jedn. Dz. U. z 2003 r. Nr 153, poz. 1504 ze zm.).

bezpośrednio u wybranego przez siebie sprzedawcy i korzystanie z usług przesyłowych przedsiębiorstwa „sieciowego”. Analiza obowiązujących przepisów prawnych oraz istniejących uwarunkowań wykazuje, że możliwości korzystania z usług przesyłowych przez odbiorców ciepła na zasadzie TPA są praktycznie niemożliwe do realizacji ze względów technicznych lub ekonomicznych, gdyż wymagałoby to znacznych nakładów inwestycyjnych, powodując wzrost kosztów i opłat ponoszonych przez odbiorców ciepła,

- uwzględniony został także fakt poddania rynków energetycznych (w tym rynku ciepła) 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 ochronę przed nadmiernym wzrostem cen. W związku z powyższym niniejsza decyzja jest zbieżna z aktualnym orzecznictwem europejskim, bowiem Komisja Europejska wielokrotnie wyrażała zgodę na dokonanie koncentracji przedsiębiorstw energetycznych działających w podobnych warunkach rynkowych, nierzadko w warunkach monopolu naturalnego, kierując się przesłanką występowania administracyjnej regulacji rynku⁶. Wyżej prezentowane stanowisko Komisji Europejskiej zostało przyjęte w orzecznictwie organu antymonopolowego który wydał już kilka decyzji wyrażających zgodę na integrację kapitałową (właścicielską) producenta energii cieplnej i przedsiębiorstwa odpowiedzialnego za jej przesył, dystrybucję i obrót⁷.

Reasumując, wydanie zgody przez organ antymonopolowy, na podstawie art. 18 ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów, jest uzasadnione.

Wobec powyższego orzeczono, jak w sentencji.

Zgodnie z art. 81 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 Delegatury w Lublinie.

Otrzymuje:


Pełnomocnik PRATERM SA

a/a

⁶ Przykładowo w sprawach: M 3306 – E.ON/MIDLAND; M 3007 – E.ON/TXU GROUP; M 2890 – EDF/Seaboard; M 3210 – EDF/EDFT; M 2947 – VERBUND/ENERGIR ALIANZ.

⁷ Między innymi w decyzjach: Nr RLU-23/05 z dnia 30 sierpnia 2005 r., Nr RWR-61/05 z dnia 27 września 2005 r., Nr RBG-36/05 z dnia 30 grudnia 2005 r., Nr DKK-13/07 z dnia 27 sierpnia 2007r.