



PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW
TOMASZ CHRÓSTNY

DKK-1.423.10.2019.PG

Warszawa, 15 lutego 2024 r.

DECYZJA nr DKK -40/2024

- I. Na podstawie art. 19 ust. 1 i 2 w związku z art. 13 ust. 1 i ust. 2 pkt 4 ustawy z dnia 16 lutego 2007 r. o ochronie konkurencji i konsumentów (Dz.U. 2023 poz. 1689 ze zm.) Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, po przeprowadzeniu postępowania antymonopolowego wszczętego na wniosek ANWIM S.A. z siedzibą w Warszawie **wydaje zgodę na dokonanie koncentracji**, polegającej na nabyciu przez ANWIM S.A. z siedzibą w Warszawie części mienia Elbah II Sp. z o.o. z siedzibą w Tarnowskich Górach, w zakresie wskazanym we wniosku, **pod warunkiem**, że ANWIM S.A. z siedzibą w Warszawie w sposób trwały i nieodwracalny rozwiąże umowę o współpracy z dnia 29 grudnia 2016 roku łączącą Anwim S.A. oraz Przedsiębiorstwo Handlowo – Usługowe CAGRO TANK Cieśla Marian, Cieśla Maria sp. j. z siedzibą w Radzionkowie wraz z aneksami i umowami uzupełniającymi ww. umowę o współpracy dotyczących stacji paliw przy ul. Kużaja 51 w Radzionkowie, w terminie do [informacja prawnie chroniona] roku.
- II. Na podstawie art. 19 ust. 3 ustawy z dnia 16 lutego 2017 r. o ochronie konkurencji i konsumentów (Dz. U. z 2023 r., poz. 1689 ze zm.), Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów nakłada na ANWIM S.A. z siedzibą w Warszawie obowiązek złożenia informacji dotyczącej realizacji warunku w terminie 30 dni od daty jego realizacji lub upływu terminu na jego wykonanie.

UZASADNIENIE

W dniu 21 listopada 2023 r. Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, zwany dalej „Prezesem Urzędu” lub „organem antymonopolowym” wszczął na wniosek ANWIM S.A.

z siedzibą w Warszawie (dalej „ANWIM” lub „Zgłaszający”), postępowanie antymonopolowe w sprawie koncentracji, polegającej na nabyciu przez ANWIM części mienia przedsiębiorcy Elbah II Sp. z o.o. z siedzibą w Tarnowskich Górach (dalej „Elbah II”).

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 (tj. Dz. U. z 2023 poz. 1689 ze zm. - dalej „ustawa antymonopolowa” lub „ustawa o ochronie konkurencji”), przy czym łączny obrót na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej tych przedsiębiorców przekroczył równowartość 50 mln euro, tj. kwotę określoną w art. 13 ust. 1 pkt 2 ustawy antymonopolowej,
- nabycie przez przedsiębiorcę części mienia innego przedsiębiorcy jest jednym ze sposobów koncentracji określonym w art. 13 ust. 2 pkt 4 ustawy antymonopolowej, przy czym obrót realizowany przez nabywane mienie w każdym z dwóch lat poprzedzających zgłoszenie przekroczył na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej równowartość 10 mln euro,
- w przedmiotowej sprawie nie występuje żadna okoliczność z katalogu przesłanek wyłączających obowiązek zgłoszenia zamiaru koncentracji, wymienionych w art. 14 ustawy antymonopolowej,

zostało wszczęte postępowanie antymonopolowe w niniejszej sprawie, o czym, zgodnie z art. 61 § 4 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (tj. Dz. U. z 2023 r., poz. 775 ze zm.), Prezes Urzędu zawiadomił ANWIM pismem z 4 grudnia 2023 r.

Uczestnicy koncentracji

Aktywny uczestnik koncentracji

ANWIM zajmuje się hurtową i detaliczną sprzedażą paliw płynnych w postaci benzyny, oleju napędowego oraz LPG poprzez ogólnopolską sieć stacji paliw pod nazwą „Moya”.

Zgłaszający jest franczyzodawcą marki MOYA udzielając licencji na prowadzenie stacji franczyzowych. Zgłaszający [informacja prawnie chroniona]¹.

ANWIM jest ostatecznie kontrolowany przez Polish Enterprise Funds SCA z siedzibą w Luksemburgu, który jest funduszem inwestycyjnym, należącym do grupy funduszy [informacja prawnie chroniona].

Fundusze PEF prowadzą działalność polegającą na zaangażowaniu kapitałowym w podmiotach gospodarczych, dających perspektywę atrakcyjnego zwrotu z dokonanej inwestycji w średnim terminie. Koncentrują swoją działalność na terenie Europy Środkowo-Wschodniej, w szczególności w Polsce. Inwestycje kapitałowe Funduszy PEF nie są nakierowane na żadną konkretną gałąź przemysłu czy handlu [informacja prawnie chroniona]. Na terenie Polski Fundusze PEF działają poprzez:

- Nu-Med. Grupa S.A. z siedzibą w Elblągu (świadczenie usług medycznych),
- Ekoenergetyka – Polska S.A. z siedzibą w Zielonej Górze (produkcja, dostawa i instalacja infrastruktury do ładowania pojazdów elektrycznych oraz świadczenia usług w zakresie mobilności elektrycznej),
- Snap Outdoor sp. z o.o. z siedzibą w Gliwicach (sprzedaż detaliczna i hurtowa sprzętu, obuwia oraz odzieży turystycznej i wspinaczkowej; właściciel sklepu 8a.pl),
- Focus Garden sp. z o.o. z siedzibą w Pile (produkcja oraz detaliczna i hurtowa sprzedaż mebli ogrodowych),
- JNT Group S.A. sp. k. z siedzibą w Dobroniu (produkcja i import wyrobów winiarskich),
- Modular System sp. z o.o. z siedzibą w Ogorzelicach (produkcja i sprzedaży kontenerów użytkowych),
- Pragmago S.A. z siedzibą w Katowicach (świadczenie usług finansowych),
- Vehis sp. z o.o. z siedzibą w Katowicach (świadczenie usług pośrednictwa w zakupie i obsługi samochodów),
- Software Mind sp. z o.o. z siedzibą w Krakowie (tworzenie i sprzedaż oprogramowania),
- Bisar S.A. z siedzibą w Warszawie (świadczenie usług outsourcingu procesów logistycznych, księgowych oraz usług APT),

¹ Na dzień 31 października 2023 r.

- Advanced Protection Systems S.A. z siedzibą w Gdyni (produkcja kompleksowych systemów dronowych i radarów),
- Rentiers sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie (świadczenie usług zarządzania najmem krótkoterminowym),
- Goodspeed sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie (dostawca specjalistycznych usług logistycznych),
- [informacja prawnie chroniona]
- ANWIM.

Obrót światowy Funduszy PEF wyniósł w 2022 r. [informacja prawnie chroniona], w tym na terytorium RP [informacja prawnie chroniona].

Pasywny uczestnik koncentracji

Podstawowa działalność Elbah II obejmuje sprzedaż paliw do pojazdów silnikowych za pośrednictwem pięciu stacji paliw zlokalizowanych na terenie woj. śląskiego, z czego trzy zlokalizowane w: Tarnowskich Górach przy ul. Janasa 2, Chorzowie przy ul. 3 Maja 179 i Radzionkowie przy ul. Unii Europejskiej 12 są przedmiotem nabycia przez ANWIM.

Elbah II jest spółką kontrolowaną przez pana Sławomira Sosnę.

Obrót wygenerowany przez nabywane od Elbah II stacje paliw w 2022 r. wyniósł ok. [informacja prawnie chroniona].

Opis i przyczyny koncentracji

Koncentracja została zgłoszona w trybie art. 13 ust. 2 pkt 4 ustawy antymonopolowej i polega na nabyciu przez ANWIM części mienia Elbah II. Podstawą zgłoszenia planowanej koncentracji jest [informacja prawnie chroniona] zawarta przez ANWIM i Elbah II.

Nabywane mienie Elbah II obejmuje prawa do nieruchomości zabudowanych obiektami stacji paliw wraz z wyposażeniem tych stacji. W szczególności ANWIM nabędzie [informacja prawnie chroniona] nieruchomości zabudowanych obiektami stacji paliw S1 Elbah II wraz z infrastrukturą towarzyszącą, tj.:

- [informacja prawnie chroniona] nieruchomości położonej w Tarnowskich Górach przy ul. Janasa 2 wraz z [informacja prawnie chroniona],
- [informacja prawnie chroniona] nieruchomości położonej w Chorzowie przy ul. 3 Maja 179,

c) [informacja prawnie chroniona] nieruchomości położonej w Radzionkowie przy ul. Unii Europejskiej 12.

Jak wskazała ANWIM, nabycie stacji paliw Elbah II pozwoli [informacja prawnie chroniona].

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

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*).

Rynki właściwe w sprawie:

- rynki hurtowej sprzedaży paliw oraz LPG

Rynkami właściwymi w niniejszej sprawie, na których ANWIM obecna jest po stronie podażowej, a nabywane mienie Elbah II po stronie popytowej, są rynki hurtowej sprzedaży paliw płynnych obejmujące łącznie benzynę i olej napędowy oraz LPG. Rynek hurtowej sprzedaży LPG jest rynkiem odrębnym od rynku hurtowej sprzedaży benzyny i oleju napędowego. Przemawia za tym, między innymi, odmienność: warunków przechowywania produktu, uregulowań odnośnie do koncesjonowania działalności gospodarczej w zakresie obrotu gazem płynnym, kwalifikacji LPG pod względem szkodliwości dla środowiska, struktury podaży i wynikającej z tego odmienności benchmarku używanego do kalkulacji cen, regulacji dotyczących obowiązków nakładanych na importerów tego produktu. Czynniki te powodują, iż na szczeblu hurtowym łatwiej jest wejść na rynek sprzedaży LPG niż benzyn i oleju napędowego.

W aspekcie geograficznym rynek sprzedaży hurtowej paliw (benzyny i oleju napędowego) ma wymiar krajowy (por. decyzje Prezesa Urzędu nr DOK-6/2010 i DKK-103/2019).

Wymiar krajowy ma także rynek sprzedaży hurtowej LPG.

Podobnie zasięg krajowy mają również właściwe rynki geograficzne dla hurtowego zakupu paliw silnikowych i LPG.

Mając powyższe na względzie organ antymonopolowy uznał, iż pomiędzy uczestnikami koncentracji zachodzą relacje typu dostawca–odbiorca w zakresie hurtowej sprzedaży benzyny i oleju napędowego oraz LPG. Udział ANWIM po stronie podażowej w rynku hurtowej sprzedaży benzyny i oleju napędowego w 2022 r. wyniósł poniżej [informacja prawnie chroniona] %, natomiast w zakresie LPG – poniżej [informacja prawnie chroniona] %, zaś udział nabywanego mienia po stronie zakupowej w rynku zakupu benzyny i oleju napędowego poniżej [informacja prawnie chroniona] %, a LPG – poniżej [informacja prawnie chroniona] %.

- rynek detalicznej sprzedaży paliw

Wspólnym rynkiem produktowym, na którym działają uczestnicy koncentracji jest rynek detalicznej sprzedaży paliw płynnych realizowanej przez stacje paliw. Takie ujęcie rynku właściwego produktowo wynika zarówno z dotychczasowego orzecznictwa Prezesa Urzędu, jak i Komisji Europejskiej², która stoi na stanowisku, że rynek detalicznej sprzedaży paliw nie podlega dalszej segmentacji, pomimo tego, iż różne rodzaje paliw (np. benzyna, olej napędowy) nie są produktami substytucyjnymi. Substytucyjność ta istnieje jednak po stronie podaży, ponieważ różne rodzaje paliw są najczęściej sprzedawane przez te same podmioty na stacjach benzynowych, co wynika z dążenia do tego, aby na danej stacji był jak największy wybór paliw, umożliwiający obsługę jak największej liczby klientów. Analogiczne stanowisko w tym względzie prezentuje Zgłaszający.

W dotychczasowym orzecznictwie Prezesa Urzędu rynki właściwe w aspekcie geograficznym dla detalicznej sprzedaży paliw określane były jako rynki lokalne, których zasięg (tj. teren, jaki obejmują) „powinien być co do zasady ustalany indywidualnie, gdyż zależy on w dużej mierze od wielorakich czynników³”. W ocenie organu antymonopolowego (decyzja nr DKK-103/2019), zasięg geograficzny rynku detalicznej sprzedaży paliw zależy od miejsca, w którym znajduje się stacja paliw. Jak wynika z powyższej decyzji w przypadku stacji paliw położonych na terenie miast rynek ten powinien być wyznaczony obszarem do 2,5 km i do 5 km po drogach publicznych od nabywanej stacji paliw. Zgłaszający nabywa stacje paliw znajdujące się w Radzionkowie przy ul. Unii Europejskiej 12, w Tarnowskich Górach przy ul. Janasa 2 oraz w Chorzowie przy ul. Strzelców Bytomskich 42. W niniejszej sprawie działalność

² np. decyzje Prezesa Urzędu nr DOK-148/2005, RWR-04/2008, oraz decyzje KE w sprawie M.4723 - ENI/Exxon Mobil i M.5637 - Motor Oil (Hellas) Corinth Refineries/Shell Overseas Holdings

³ decyzja Prezesa Urzędu nr DPI-36/2003

uczestników koncentracji w zakresie detalicznej sprzedaży paliw pokrywa się na terenie miasta Radzionków, dlatego analiza sytuacji konkurencyjnej powinna być oceniana w dwóch wariantach - do 2,5 km i do 5 km jazdy samochodem po drogach publicznych. Takie ujęcie rynku, w ocenie Prezesa Urzędu, wynika m.in. z faktu, iż czynnikiem decydującym o wyborze przez konsumenta określonej stacji paliw jest jej położenie w pobliżu miejsca zamieszkania lub pracy⁴. Wąski zasięg rynku lokalnego wynika również z faktu, że nabywcy paliwa nie są skłonni do pokonywania większych odległości tylko w celu zakupu paliwa. Ponadto klienci w miastach dokonują wyboru miejsca tankowania w sposób impulsywny, w czasie podróży pomiędzy jednym a drugim punktem (najczęściej pomiędzy miejscem zamieszkania i pracy). Podejmując decyzję o zatankowaniu, najczęściej zjeżdżają na najbliższą stację paliw zlokalizowaną przy pokonywanej trasie, bez konieczności zmiany kierunku ruchu⁵.

Wyznaczenie rynku w aspekcie geograficznym w dwóch wariantach, tj. do 2,5 km i do 5 km jazdy samochodem do poszczególnych przejmowanych stacji, pozwala na ocenę konkurencji z punktu widzenia różnych grup klientów stacji paliw, zarówno tych, którzy przy wyborze ograniczają się do najbliższych stacji paliw w okolicy i tych, którzy są skłonni w tym celu lub przy okazji realizacji innych celów pokonać nieco dalszą odległość. Jednakże, w ocenie Prezesa Urzędu, rynek wyznaczony promieniem do 5 km (jest to odległość, którą w warunkach miejskich można pokonać w zależności od panujących warunków drogowych w czasie od 10 do kilkunastu minut), jest maksymalny, jaki należy brać pod uwagę jako dogodny dla osób tankujących przy codziennym użytkowaniu pojazdu jako środka transportu miejskiego. Wyznaczony promień do 2,5 km umożliwia identyfikację najbliższych konkurentów badanej stacji, którzy mają największy wpływ na jej politykę cenową. Z kolei promień do 5 km pozwala na ocenę konkurencji z szerszej perspektywy, identyfikując również dalszych konkurentów.

Mając powyższe na względzie, Prezes Urzędu ustalił, że działalność uczestników koncentracji pokrywa się na lokalnych rynkach detalicznej sprzedaży paliw obejmujących obszar wyznaczony promieniem:

1. do 2,5 km jazdy samochodem po drogach publicznych od przejmowanej od Elbah II Stacji Paliw w Radzionkowie przy ul. Unii Europejskiej 12, gdzie łączny udział uczestników koncentracji w 2022 r. wyniósł ok. [informacja prawnie chroniona] % w ujęciu ilościowym i ok. [informacja prawnie chroniona] % w ujęciu wartościowym, zaś w 2023 r. łączny udział uczestników koncentracji wyniósł ok. [informacja prawnie

⁴ Decyzja Prezesa Urzędu nr DKK-103/2019 str. 11

⁵ Decyzja Prezesa Urzędu nr DKK-103/2019 str. 12

- chroniona] % w ujęciu ilościowym i ok. [informacja prawnie chroniona] % w ujęciu wartościowym,
2. do 5 km jazdy samochodem po drogach publicznych od przejmowanej od Elbah II Stacji Paliw w Radzionkowie przy ul. Unii Europejskiej, gdzie łączny udział uczestników koncentracji w 2022 r. wyniósł ok. [informacja prawnie chroniona] % w ujęciu ilościowym i ok. [informacja prawnie chroniona] % w ujęciu wartościowym, zaś w 2023 r. łączny udział uczestników koncentracji wyniósł ok. [informacja prawnie chroniona] % zarówno w ujęciu ilościowym, jak i wartościowym.

Rynki właściwe, na które koncentracja wywiera wpływ

Stosownie do rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 23 grudnia 2014 r. w sprawie zgłoszenia zamiaru koncentracji przedsiębiorców (Dz. U. z 2018 r., poz. 367):

- a) rynkiem właściwym, na który koncentracja wywiera wpływ w układzie **horyzontalnym**, 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**, jest każdy rynek właściwy, jeżeli 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 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,
- c) rynkiem właściwym, na który koncentracja wywiera wpływ w układzie **konglomeratowym**, jest każdy rynek produktowy, na którym między uczestnikami koncentracji nie istnieją żadne powiązania horyzontalne i wertykalne, oraz w którym którykolwiek z przedsiębiorców uczestniczących w koncentracji posiada więcej niż 40 % udziału w jakimkolwiek rynku właściwym obejmującym terytorium Polski lub jego część.

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

Ad. a) W przedmiotowej sprawie występują rynki, na które koncentracja wywiera wpływ *w układzie horyzontalnym*.

Wpływ przedmiotowej koncentracji na każdy rozpatrywany rynek oceniono na podstawie porównania pozycji rynkowej uczestników koncentracji szacowanej w ujęciu ilościowym i wartościowym, przy czym decydujący dla oceny skutków koncentracji jest udział rynkowy liczony według kryterium obrotu, który świadczy o sile rynkowej danego podmiotu.

Z ustaleń organu antymonopolowego wynika, iż niniejsza koncentracja wywiera wpływ w układzie horyzontalnym na lokalny rynek detalicznej sprzedaży paliw wyznaczony promieniem do 2,5 km po drogach publicznych od przejmowanej stacji paliw Elbah II (Wariant 1) zlokalizowanej w Radzionkowie przy ul. Unii Europejskiej 12 oraz lokalny rynek detalicznej sprzedaży paliw wyznaczony promieniem do 5 km po drogach publicznych od przejmowanej stacji paliw Elbah II (Wariant 2) zlokalizowanej w Radzionkowie przy ul. ul. Unii Europejskiej 12.

Na rynku wyznaczonym promieniem do 2,5 km prowadzi działalność jedna stacja paliw należąca do Elbah II (ul. Unii Europejskiej 12) i jedna stacja należąca do ANWIM (ul. Kuźaja 51)⁶, a łączny udział uczestników koncentracji w 2022 r. wyniósł ok. [informacja prawnie chroniona] % w ujęciu ilościowym i ok. [informacja prawnie chroniona] % w ujęciu wartościowym, w tym udział Elbah II wyniósł odpowiednio ok. [informacja prawnie chroniona] % i ok. [informacja prawnie chroniona] %, ANWIM ok. [informacja prawnie chroniona] % i ok. [informacja prawnie chroniona] %, zaś w 2023 r. łączny udział uczestników koncentracji wyniósł ok. [informacja prawnie chroniona] % w ujęciu ilościowym i ok. [informacja prawnie chroniona] % w ujęciu wartościowym, w tym udział ANWIM wyniósł ok. [informacja prawnie chroniona] % w ujęciu ilościowym i ok. [informacja prawnie chroniona] % w ujęciu wartościowym, a udział Elbah II odpowiednio ok. [informacja prawnie chroniona] % i ok. [informacja prawnie chroniona] %.

⁶ Stacja paliw zlokalizowana w Radzionkowie przy ul. Kuźaja 51 jest stacją franczyzową prowadzoną pod logo Moya (sieć franczyzowa ANWIM), a jej właścicielem jest Przedsiębiorstwo Handlowo – Usługowe CAGRO TANK Cieśla Marian, Cieśla Maria sp. j. z siedzibą w Radzionkowie

Konkurenci uczestników koncentracji oraz ich udziały w rynku w 2022 i 2023 r. w ujęciu ilościowym i wartościowym – Wariant I.

Tabela nr 1

Nazwa przedsiębiorcy	Udział w rynku w %			
	2022 r.		2023 r.	
	ilościowo	wartościowo	ilościowo	wartościowo
PKN Orlen	[informacja prawnie chroniona]			
BP				

Źródło: opracowanie Prezesa Urzędu w oparciu o przeprowadzone badanie rynku

Jak wynika z powyższej tabeli na rynku w Wariancie 1 stacje paliw należące do ANWIM i nabywanego mienia Elbah II konkurują z jedną stacją paliw należącą do PKN Orlen z udziałem w rynku w 2022 r. wynoszącym ok. [informacja prawnie chroniona] % w ujęciu ilościowym i ok. [informacja prawnie chroniona] % w ujęciu wartościowym, a w 2023 r. odpowiednio ok. [informacja prawnie chroniona] % i ok. [informacja prawnie chroniona] % oraz jedną stacją paliw należącą do BP, której udział wynosił w 2022 r. ok. [informacja prawnie chroniona] % w ujęciu ilościowym i ok. [informacja prawnie chroniona] % w ujęciu wartościowym, zaś w 2023 r. ok. [informacja prawnie chroniona] % w obydwu ujęciach.

Również na rynku wyznaczonym promieniem do 5 km działalność prowadzi jedna stacja paliw należąca do Elbah II (ul. Unii Europejskiej 12) oraz jedna stacja należąca do ANWIM (ul. Kuźaja 51), a łączny udział uczestników koncentracji w tak wyznaczonym rynku w 2022 r. wyniósł ok. [informacja prawnie chroniona] % w ujęciu ilościowym i ok. [informacja prawnie chroniona] % w ujęciu wartościowym, w tym udział ANWIM wyniósł odpowiednio ok. [informacja prawnie chroniona] % i ok. [informacja prawnie chroniona] %, udział Elbah II ok. [informacja prawnie chroniona] % i ok. [informacja prawnie chroniona] %, zaś w 2023 r. łączny udział uczestników koncentracji wyniósł ok. [informacja prawnie chroniona] % zarówno w ujęciu ilościowym, jak i wartościowym, przy czym udział ANWIM wyniósł ok. [informacja prawnie chroniona] %, a udział Elbah II ok. [informacja prawnie chroniona] % w obydwu ujęciach.

Konkurenci uczestników koncentracji oraz ich udziały w rynku w 2022 i 2023 r. w ujęciu ilościowym i wartościowym – Wariant II.

Tabela nr 2

Nazwa przedsiębiorcy	Udział w rynku w %			
	2022 r.		2023 r.	
	ilościowo	wartościowo	ilościowo	wartościowo
PKN Orlen	[informacja prawnie chroniona]			
BP				
Speed				
Shell				
Felix				

Źródło: opracowanie Prezesa Urzędu w oparciu o przeprowadzone badanie rynku

Natomiast na rynku w Wariancie 2 prowadzi działalność pięciu konkurentów uczestników koncentracji, z których największymi są PKN Orlen prowadzący działalność za pośrednictwem dwóch stacji paliw, których łączny udział wynosił w 2022 r. ok. [informacja prawnie chroniona] % w ujęciu ilościowym i ok. [informacja prawnie chroniona] % w ujęciu wartościowym, zaś w 2023 r. ok. [informacja prawnie chroniona] % w ujęciu ilościowym i ok. [informacja prawnie chroniona] % w ujęciu wartościowym, BP posiadający na omawianym rynku jedną stację paliw, której udział w 2022 r. wynosił ok. [informacja prawnie chroniona] % w ujęciu ilościowym i ok. [informacja prawnie chroniona] % w ujęciu wartościowym, zaś w 2023 r. ok. [informacja prawnie chroniona] % w ujęciu ilościowym i ok. [informacja prawnie chroniona] % w ujęciu wartościowym, Speed posiadający jedną stację paliw z udziałem w rynku wynoszącym w 2022 r. ok. [informacja prawnie chroniona] % w ujęciu ilościowym i ok. [informacja prawnie chroniona] % w ujęciu wartościowym, a w 2023 r. ok. [informacja prawnie chroniona] % w ujęciu ilościowym i ok. [informacja prawnie chroniona] % w ujęciu wartościowym.

Udział żadnego z pozostałych konkurentów nie przekroczył w 2022 i 2023 r. zarówno w ujęciu ilościowym, jak i wartościowym [informacja prawnie chroniona] %

Ad. b) W przedmiotowej sprawie nie występują rynki właściwe, na które koncentracja wywiera wpływ *w układzie wertykalnym*

Pomiędzy uczestnikami koncentracji zachodzą relacje typu dostawca–odbiorca w zakresie hurtowej sprzedaży paliw silnikowych oraz LPG, które ANWIM dostarcza lub może dostarczać nabywanemu mieniu Elbah II. Jednakże z zebranych w trakcie postępowania danych wynika, iż zarówno udziały Zgłaszającego po stronie podażowej, jak i nabywanego mienia Elbah II po stronie popytowej tych rynków nie przekraczają 30 %. Udział ANWIM po stronie podażowej w rynku hurtowej sprzedaży benzyny i oleju napędowego w 2022 r. wyniósł poniżej [informacja prawnie chroniona]%, natomiast w zakresie LPG – poniżej [informacja prawnie chroniona]%,

zaś udział nabywanego mienia po stronie zakupowej w rynku zakupu benzyny i oleju napędowego poniżej [informacja prawnie chroniona]%, a LPG – poniżej [informacja prawnie chroniona]%

Ad. c) Jak wynika z informacji przekazanej przez Zgłaszającego w niniejszej sprawie nie istnieją rynki właściwe, na które koncentracja wywiera wpływ **w układzie konglomeratowym**, gdyż żaden z uczestników przedmiotowej koncentracji nie posiada więcej niż 40% udziału w jakimkolwiek rynku właściwym.

Ocena skutków planowanej koncentracji

Rodzaj decyzji Prezesa Urzędu w postępowaniach antymonopolowych w sprawach koncentracji jest uzależniony od tego, czy koncentracja prowadzi do istotnego ograniczenia konkurencji, czy też do takiego istotnego ograniczenia nie prowadzi. Jeżeli w wyniku koncentracji konkurencja na rynku nie zostanie istotnie ograniczona, w szczególności przez powstanie lub umocnienie pozycji dominującej, Prezes Urzędu, w drodze decyzji, wydaje zgodę na jej dokonanie (art. 18 ustawy antymonopolowej). Jeżeli natomiast w wyniku koncentracji dochodzi do istotnego ograniczenia konkurencji, ale istnieje możliwość zniwelowania tego negatywnego wpływu poprzez nałożenie określonych zobowiązań na stronę (strony) postępowania i te zobowiązania strona (strony) przyjmie, Prezes Urzędu wydaje tzw. decyzję warunkową (art. 19 ustawy o ochronie konkurencji). W przypadku, kiedy koncentracja prowadzi do istotnego ograniczenia konkurencji i brak jest możliwości zniwelowania tego negatywnego wpływu poprzez nałożenie określonych zobowiązań na stronę (strony) postępowania lub strona (strony) nie chce przyjąć takich zobowiązań, Prezes Urzędu zobligowany jest generalnie do wydania decyzji zakazującej dokonania koncentracji (art. 20 ust. 1 ustawy o ochronie konkurencji). Wyjątkiem będzie sytuacja, kiedy taka koncentracja spełnia przesłanki z art. 20 ust. 2 ustawy antymonopolowej, to znaczy, gdy odstąpienie od zakazu dokonania koncentracji jest uzasadnione, w szczególności gdy koncentracja przyczyni się do rozwoju ekonomicznego lub postępu technicznego lub może wywrzeć pozytywny wpływ na gospodarkę narodową.

Podstawowym celem postępowania antymonopolowego w sprawach koncentracji jest zatem 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. Zgodnie z art. 4 pkt 10 ustawy o ochronie konkurencji 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%. 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.

Powyższe oznacza, że koncentracja jest dopuszczalna wówczas, gdy nie przeszkadza znacząco skutecznej konkurencji na rynku właściwym, w szczególności w wyniku powstania lub umocnienia pozycji dominującej. Jeżeli natomiast w jej wyniku konkurencja na rynku zostanie istotnie ograniczona, w szczególności przez powstanie lub umocnienie pozycji dominującej, organ antymonopolowy zakazuje jej dokonania.

Analiza skutków niniejszej koncentracji wykazała, iż jej realizacja może doprowadzić do istotnego ograniczenia konkurencji na lokalnym rynku detalicznej sprzedaży paliw płynnych w Radzionkowie, będącego efektem znaczącego wzmocnienia pozycji rynkowej Zgłaszającego. Łączny bowiem udział ANWIM oraz Elbah II w tym rynku kształtował się na poziomie ok. [informacja prawnie chroniona] % w ujęciu ilościowym i ok. [informacja prawnie chroniona] % w ujęciu wartościowym w 2022 r. i na poziomie ok. [informacja prawnie chroniona] % w ujęciu ilościowym i ok. [informacja prawnie chroniona] % w ujęciu wartościowym w 2023 r. (Wariant 1) oraz na poziomie ok. [informacja prawnie chroniona] % w ujęciu ilościowym i ok. [informacja prawnie chroniona] % w ujęciu wartościowym w 2022 r. i na poziomie ok. [informacja prawnie chroniona] % zarówno w ujęciu ilościowym, jak i wartościowym w 2023 r. (Wariant 2). Udział ten przekroczył zatem próg 40%, z którym ustawa o ochronie konkurencji wiąże domniemanie posiadania pozycji dominującej. Jednocześnie w wyniku koncentracji nastąpi znaczny przyrost udziałów Zgłaszającego o ok. [informacja prawnie chroniona] w Wariacie 2. Ponadto udział żadnego z konkurentów

uczestników koncentracji w rynku wyznaczonym promieniem do 2,5 km, jak i promieniem do 5 km od przejmowanej stacji paliw Elbah II w Radzionkowie nie przekroczył w 2022 i 2023 r. 30%. Na rynku tym żaden z konkurentów nie będzie zatem dysponować porównywalną pozycją rynkową do pozycji, jaką będzie miał Zgłaszający po nabyciu stacji paliw od Elbah II. Należy przy tym również podkreślić, iż znaczny udział Zgłaszającego w omawianym rynku wynikać będzie z faktu, iż ANWIM zarówno na rynku w Wariancie 1, jak i w Wariancie 2 [informacja prawnie chroniona] z udziałami przekraczającymi [informacja prawnie chroniona] % w Wariancie 1 i [informacja prawnie chroniona] % w Wariancie 2.

W wyniku realizacji przedmiotowej koncentracji dotychczasowi konkurenci połączą zatem swoje potencjały i zaprzestaną konkurowania. Jednocześnie brak będzie na tych rynkach konkurentów dysponujących porównywalną pozycją rynkową. Analiza stanu konkurencji na ww. rynkach przed i po dokonaniu koncentracji wskazuje zatem, iż dojdzie na nich do istotnego ograniczenia konkurencji.

W przedmiotowej sprawie nie występują rynki właściwe, na które koncentracja wywiera wpływ w układzie wertykalnym oraz konglomeratowym.

Reasumując, z uwagi na fakt, że koncentracja doprowadzi do istotnego ograniczenia konkurencji na lokalnym rynku detalicznej sprzedaży paliw płynnych zarówno w Wariancie 1, jak i Wariancie 2, nie jest możliwe wydanie zgody na podstawie art. 18 ustawy o ochronie konkurencji.

W trakcie postępowania [informacja prawnie chroniona].

W związku z powyższym oraz biorąc pod uwagę pozycję rynkową uczestników koncentracji na lokalnych rynkach detalicznej sprzedaży paliw płynnych wyznaczonych odległością do 2,5 km i do 5 km od stacji paliw należącej do Elbah II zlokalizowanej w Radzionkowie przy ul. Unii Europejskiej 12, organ antymonopolowy w przypadku przedmiotowej koncentracji postanowił zastosować art. 19 ust. 1 ustawy o ochronie konkurencji. Stosownie do treści tego przepisu Prezes Urzędu, w drodze decyzji, wydaje zgodę na dokonanie koncentracji, gdy - po spełnieniu przez przedsiębiorców zamierzających dokonać koncentracji określonych warunków - konkurencja na rynku nie zostanie istotnie ograniczona, w szczególności przez powstanie lub umocnienie pozycji dominującej na rynku. Prezes Urzędu może na przedsiębiorcę lub przedsiębiorców zamierzających dokonać koncentracji nałożyć obowiązek lub przyjąć ich zobowiązanie, w szczególności do:

a) zbycia całości lub części majątku jednego lub kilku przedsiębiorców,

- b) wyzbycia się kontroli nad określonym przedsiębiorcą lub przedsiębiorcami, w szczególności przez zbycie określonego pakietu akcji lub udziałów, lub odwołania z funkcji członka organu zarządzającego lub nadzorczego jednego lub kilku przedsiębiorców,
- c) udzielenia licencji praw wyłącznych konkurentowi, określając w decyzji termin spełnienia tych warunków.

Warunki, które mogą być nałożone na przedsiębiorcę lub przedsiębiorców w decyzji wyrażającej zgodę na dokonanie koncentracji, nie są w treści omawianego artykułu wymienione w sposób wyczerpujący, co wyraźnie wynika z użytego przez ustawodawcę zwrotu „w szczególności”. Wskazane w tym przepisie warunki są jedynie przykładowe, co oznacza, że stosownie do okoliczności mogą one przyjmować różną treść. W każdym jednak przypadku realizacja ich powinna doprowadzić do stanu, w którym koncentracja nie będzie źródłem istotnego ograniczenia konkurencji na rynku.

Nakładane zobowiązania powinny być realne, tj. możliwe do efektywnego wdrożenia w relatywnie krótkim okresie. Przy określaniu tych warunków (zwłaszcza ich doboru oraz zakresu) organ antymonopolowy powinien także działać w oparciu o zasadę proporcjonalności.

Po analizie [informacja prawnie chroniona] pozwala na stwierdzenie, że w wyniku realizacji transakcji nie dojdzie do istotnego ograniczenia konkurencji na lokalnych rynkach detalicznej sprzedaży paliw płynnych wyznaczonych odległością do 2,5 km i do 5 km od stacji paliw należącej do Elbah II zlokalizowanej w Radzionkowie przy ul. Unii Europejskiej 12 z uwagi na fakt, iż rynek zarówno w Wariancie 1, jak i Wariancie 2 przestaną być rynkami wspólnymi dla uczestników koncentracji.

Trwałe i nieodwracalne rozwiązanie umowy o współpracy z Przedsiębiorstwem Handlowo – Usługowym CAGRO TANK Cieśla Marian, Cieśla Maria sp. j. z siedzibą w Radzionkowie sprawi, że stacja przy ul. Kuźaja 51 przestanie należeć do sieci Moya i stanie się konkurentem uczestników koncentracji. Biorąc pod uwagę infrastrukturę do prowadzenia stacji paliw w Radzionkowie posiadaną przez wskazanego franczyzobiorcę uznać należy za mało prawdopodobne, by podmiot ten zaprzestał działalności na rynku sprzedaży detalicznej paliw. Jednocześnie istnieją liczne podmioty udzielające franczyzę na prowadzenie stacji paliw w Polsce (np. MOL, Shell, CircleK, Avia, Total), wobec czego dotychczasowy franczyzobiorca nie powinien mieć problemu z ewentualnym zawarciem nowej umowy franczyzowej z innym

niż ANWIM franczyzodawcą i kontynuowaniem działalności w formie zbliżonej do obecnej, jako konkurent sieci Moya.

Tym samym trwale i nieodwracalne rozwiązanie umowy o współpracy z dnia 29 grudnia 2016 r. łączącej ANWIM oraz Przedsiębiorstwo Handlowo – Usługowe CAGRO TANK Cieśla Marian, Cieśla Maria sp. j. z siedzibą w Radzionkowie wraz z aneksami i umowami uzupełniającymi ww. umowę o współpracy dotyczących stacji paliw przy ul. Kużaja 51 w Radzionkowie wyeliminuje obawy Prezesa Urzędu odnośnie negatywnego wpływu planowanej koncentracji na lokalne rynki sprzedaży detalicznej paliw płynnych wyznaczone odległością do 2,5 km i do 5 km od stacji paliw Elbah II zlokalizowanej w Radzionkowie przy ul. Unii Europejskiej 12.

W ocenie Prezesa Urzędu wskazane wyżej czynności służą przede wszystkim zredukowaniu siły rynkowej przedsiębiorców objętych koncentracją i przez to utrzymaniu efektywnej konkurencji, która byłaby zakłócona w wyniku koncentracji dokonanej bez wprowadzenia i wykonania warunków. Rozwiązanie umowy franczyzowej sprawi, że oprócz stacji należących do BP i Orlen, presję konkurencyjną na omawianym rynku wywierać będzie również podmiot dotychczas należący do sieci franczyzowej Moya.

W niniejszej sprawie organ antymonopolowy uznał zatem, że Zgłaszający powinien w sposób trwały i nieodwracalny rozwiązać umowę o współpracy z dnia 29 grudnia 2016 roku łączącą ANWIM oraz Przedsiębiorstwo Handlowo – Usługowe CAGRO TANK Cieśla Marian, Cieśla Maria sp. j. z siedzibą w Radzionkowie wraz z aneksami i umowami uzupełniającymi ww. umowę o współpracy dotyczących stacji paliw przy ul. Kużaja 51 w Radzionkowie.

Mając na względzie powyższe okoliczności Prezes Urzędu postanowił wydać zgodę na dokonanie przedmiotowej koncentracji, uzależniając ją od spełnienia przez Zgłaszającego warunku określonego w punkcie I sentencji niniejszej decyzji. Po spełnieniu przez Zgłaszającego tego warunku planowana koncentracja nie doprowadzi bowiem do istotnego ograniczenia konkurencji na lokalnych rynkach sprzedaży detalicznej paliw płynnych wyznaczonych odległością do 2,5 km i do 5 km od stacji paliw należącej do Elbah II zlokalizowanej w Radzionkowie przy ul. Unii Europejskiej 12. Działalność uczestników koncentracji nie będzie się bowiem pokrywać na ww. rynkach.

Jednocześnie Prezes Urzędu w pkt II sentencji niniejszej decyzji nałożył na Zgłaszającego obowiązek przedstawienia Urzędowi Ochrony Konkurencji i Konsumentów informacji

dotyczących realizacji warunku w terminie 30 dni od daty jego realizacji lub upływu terminu jego wykonania.

Obowiązek informacyjny pozwoli Prezesowi Urzędu ustalić, czy w rzeczywistości Zgłaszający wywiązał się z nałożonego na niego zobowiązania oraz czy ostatecznie zrealizował nałożony na niego warunek.

Wobec powyższego orzeczono jak w sentencji.

Pouczenie:

Zgodnie z art. 81 ust. 1 ustawy z dnia 16 lutego 2007 r. *o ochronie konkurencji i konsumentów* (t.j. Dz. U. z 2023 poz. 1689 ze zm.) w związku z art. 479²⁸ § 2 ustawy z dnia 17 listopada 1964 r. *Kodeks postępowania cywilnego* (t.j. Dz. U. z 2023 poz. 1550 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. 2023 poz. 1144 ze zm.), odwołanie od decyzji Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów podlega opłacie stałej w kwocie 1000 zł.

Zgodnie z art. 103 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.

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 *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.

PREZES

Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów

TOMASZ CHRÓSTNY

Otrzymuje:

ANWIM S.A., Warszawa

za pośrednictwem pełnomocnika:
[informacja prawnie chroniona]

