

**PREZES URZĘDU
OCHRONY KONKURENCJI I KONSUMENTÓW
DELEGATURA WE WROCŁAWIU**

50-413 Wrocław, ul. Walońska 3-5
tel. (0-71) 34 46-587, (0-71) 34-05-920, fax (0-71) 34-05-922
E-mail: wroclaw@uokik.gov.pl

RWR 411 - 9/2002/JB

Wrocław, dn.27.08.2002 r.

DECYZJA DL WR 15/2002

Na podstawie art. 104 k.p.a. i art. 17 w związku z art. 12 ust. 2 pkt 2 i art. 12 ust. 3 pkt 1 i 2 ustawy z dnia 15 grudnia 2000 r. o ochronie konkurencji i konsumentów (Dz. U. Nr 122, poz. 1319), w imieniu Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, po rozpatrzeniu dokonanego przez spółkę Gelsenwasser AG z siedzibą w Gelsenkirchen (Niemcy), zgłoszenia zamiaru koncentracji polegającej na :

1. przejęciu przez Gelsenwasser AG – wraz z Gminą Miejską Głogów – poprzez nabycie udziałów i zawarcie umowy o współpracy z dnia 10 lipca 2002 r. z Gminą Miejską Głogów łącznej kontroli nad spółką Przedsiębiorstwo Wodociągów i Kanalizacji w Głogowie Sp. z o.o. z siedzibą w Głogowie,
2. objęciu przez Gelsenwasser AG udziałów spółki Przedsiębiorstwo Wodociągów i Kanalizacji w Głogowie Sp. z o.o. z siedzibą w Głogowie, w ilości powodującej osiągnięcie 46% udziałów w jej kapitale zakładowym, co spowoduje uzyskanie 46% głosów na walnym zgromadzeniu ww. Spółki,
3. uzyskaniu prawa powołania co najmniej jednego członka zarządu spółki Przedsiębiorstwo Wodociągów i Kanalizacji w Głogowie Sp. z o.o. z siedzibą w Głogowie i co najmniej dwóch członków jej Rady Nadzorczej,

wydaje się zgodę na dokonanie powyższej koncentracji.

UZASADNIENIE

Do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów Delegatura we Wrocławiu w dniu 19 lipca 2002 r. wpłynęło od spółki Gelsenwasser AG z siedzibą w Gelsenkirchen (Niemcy) zgłoszenie zamiaru koncentracji polegającej na :

1. objęciu przez Gelsenwasser AG udziałów spółki Przedsiębiorstwo Wodociągów i Kanalizacji w Głogowie Sp. z o.o. z siedzibą w Głogowie, w ilości powodującej osiągnięcie 46% udziałów w jej kapitale zakładowym, co spowoduje uzyskanie 46% głosów na walnym zgromadzeniu ww. Spółki,

2. uzyskaniu prawa powołania co najmniej jednego członka zarządu spółki Przedsiębiorstwo Wodociągów i Kanalizacji w Głogowie Sp. z o.o. z siedzibą w Głogowie i co najmniej dwóch członków jej Rady Nadzorczej,

W piśmie z dnia 26 sierpnia 2002 r. (uzupełnieniu zgłoszenia zamiaru przedmiotowej koncentracji) spółka Gelsenwasser wnioskowała dodatkowo do Prezesa UOKiK o wyrażenie zgody na dokonanie koncentracji polegającej na przejęciu przez Gelsenwasser AG – wraz z Gminą Miejską Głogów – poprzez nabycie udziałów i zawarcie umowy o współpracy z dnia 10 lipca 2002 r. z Gminą Miejską Głogów łącznej kontroli nad spółką Przedsiębiorstwo Wodociągów i Kanalizacji w Głogowie Sp. z o.o. z siedzibą w Głogowie.

Z dokonanej przez Urząd analizy nadesłanego materiału zgłoszeniowego wynika, iż łączny obrót przedsiębiorców uczestniczących w koncentracji w 2001 r. przekroczył 50 000 000 euro, a obrót grupy kapitałowej przedsiębiorcy którego udziały będą objęte przekracza 10 000 000 euro. Jednocześnie na podstawie powyższej analizy wynika, że łączny udział w lokalnym rynku dostawy wody i odprowadzania ścieków łączących się przedsiębiorców przekracza 20%.

W związku z tym, iż zostały spełnione przesłanki z art. 12 ust. 1 i ust. 2 pkt 2 oraz nie zostały spełnione przesłanki negatywne z art. 13 pkt 1a i pkt 2 ww. ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów, powstał obowiązek zgłoszenia Prezesowi Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów zamiaru ww. koncentracji. Wobec powyższego Prezes UOKiK wszczął postępowanie w sprawie ww. zamiaru koncentracji.

Po przeanalizowaniu materiału zgromadzonego w sprawie organ antymonopolowy ustalił co następuje :

1. Gelsenwasser AG z siedzibą w Gelsenkirchen (Niemcy) prowadzi działalność gospodarczą m.in. w następującym zakresie :
 - pobór i uzdatnianie wody (PKD 41.00. A)
 - działalność usługowa w zakresie rozprowadzania wody (PKD 41.00. B)
 - dystrybucja energii elektrycznej (PKD 40.10. C)
 - dystrybucja paliw gazowych w systemie sieciowym (PKD 40.20. B)

Gelsenwasser AG jest spółką akcyjną utworzoną i działającą zgodnie z prawem niemieckim, zajmującą się dystrybucją wody i gazu ziemnego oraz odbiorem ścieków w ramach grupy spółek E.ON.AG. Grupa E.ON prowadzi działalność między innymi w branżach : paliwowo-energetycznej, wodociągowej, chemicznej, nieruchomości, logistycznej i transportowej. Gelsenwasser w ramach grupy E.ON zajmuje się przede wszystkim świadczeniem usług wodno-kanalizacyjnych (dają one ok. 48% przychodów osiąganych przez Gelsenwasser) oraz przesyłaniem i dystrybucją gazu ziemnego (ok. 39% przychodów). Spółka Gelsenwasser nie prowadziła dotychczas żadnej działalności na rynku polskim.

(Dowód : k. 3, 8, 97-103).

2. Przedsiębiorstwa Wodociągów i Kanalizacji w Głogowie Sp. z o.o. (PWIK) jest spółką w której 96,7% udziałów posiada Gmina Miejska Głogów. Pozostałe 3,3% udziałów znajduje się w posiadaniu Wojewódzkiego Funduszu Ochrony Środowiska i Gospodarki Wodnej.

Przedmiotem statutowej działalności Spółki jest m.in. :

- pobór i uzdatnianie wody (PKD 41.00. A)
- działalność usługowa w zakresie rozprowadzania wody (PKD 41.00. B)
- odprowadzanie ścieków (PKD 90.00. D)
- unieszkodliwianie odpadów (PKD 90.00. B)
- wykonywanie instalacji wodno-kanalizacyjnych

(Dowód : k. 5, 10, 104-105).

3. W dniu 10 lipca 2002 r. zostały zawarte pomiędzy Gelsenwasser AG a Gminą Miejską Głogów umowy: o współpracę, sprzedaży udziałów i ustanowienia użytkowania na udziałach. Strony ww. umów ustaliły m.in., iż Gelsenwasser nabędzie od Gminy Miejskiej Głogów 46% udziałów w kapitale zakładowym spółki PWiK. Jednocześnie, na podstawie zawartych umów spółka Gelsenwasser AG będzie uprawniona także do powołania co najmniej jednego członka (spośród trzech członków) zarządu spółki PWiK oraz co najmniej dwóch (z pięciu) członków Rady Nadzorczej. Ponadto, wszystkie istotne decyzje w organach PWiK podejmowane będą wspólnie przez Gminę Miejską Głogów i spółkę Gelsenwasser. Tak więc, w wyniku przeprowadzenia zgłaszanej koncentracji PWiK stanie się spółką łącznie kontrolowaną przez Gminę Miejską Głogów i Gelsenwasser AG.

(Dowód : k. 5, 11, 12, 47-94).

4. Przyczynami ww. koncentracji są chęć u działu spółki Gelsenwasser AG w prywatyzacji sektora wodnokanalizacyjnego oraz nawiązanie długoterminowej współpracy z przedsiębiorstwami wodociągowymi w Polsce. Celem gospodarczym koncentracji jest rozwój i modernizacja spółki PWiK. Skutkiem koncentracji będzie m.in. udostępnienie spółce PWiK nowoczesnych technologii w zakresie odnawiania i modernizacji sieci wodno-kanalizacyjnych oraz dostęp do nowych metod zarządzania.

(Dowód : k. 13)

Organ antymonopolowy zważył, co następuje :

Zgodnie z art.17 ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów Prezes Urzędu, w drodze decyzji, wydaje zgodę na dokonanie koncentracji, w wyniku której nie powstanie lub nie umocni się pozycja dominująca na rynku i wskutek czego konkurencja na rynku nie zostanie ograniczona.

Dla oceny pozycji łączących się przedsiębiorców oraz wpływu dokonywanej koncentracji na konkurencję należy zdefiniować rynek właściwy dla dokonywanego łączenia.

W wymiarze produktowym rynkiem właściwym dla dokonywanej koncentracji jest rynek dostaw wody i odprowadzania ścieków. Należy więc uznać, iż obie Spółki uczestniczące w koncentracji działają na tych samych rynkach produktowych.

Określając rynek właściwy w wymiarze geograficznym należy wskazać, iż specyfika przedsiębiorców prowadzących działalność na ww. rynku produktowym uniemożliwia prowadzenie przedmiotowej działalności poza rynkiem lokalnym. Woda i ścieki nie nadają się bowiem do dystrybucji na dalekie odległości ze względu na wymogi techniczne (sieć wodno-kanalizacyjna) i opłacalność ekonomiczną. Dlatego też za lokalny rynek dostaw wody i odprowadzania ścieków uznaje się powszechnie obszar miasta, bądź gminy (kilku gmin).

Tak więc, w niniejszej sprawie rynkiem właściwym jest rynek dostawy wody i odprowadzania ścieków na terenie Gminy Miejskiej Głogów oraz sąsiednich wsi. (Serby, Jaczów i Ruszowice).

Jednocześnie, należy zaakcentować, iż uzyskanie przez spółkę Gelsenwasser 46% głosów na zgromadzeniu wspólników spółki PWiK, nie spowoduje przejęcia bezpośredniej kontroli nad ww. Spółką, umożliwiającą samodzielne decydowanie o działalności PWiK. Ponad 50% akcji spółki PWiK (50,7%) pozostanie bowiem nadal w posiadaniu Gminy Miejskiej Głogów.

Niemniej jednak, w zawartych w dniu 10 lipca 2002 r. pomiędzy Gelsenwasser AG a ww. Gminą ww. umowach są zapisy umożliwiające spółce Gelsenwasser powoływanie (za zgodą Gminy) ponad połowy członków zarządu i (lub) Rady Nadzorczej spółki PWiK, a także wspólne podejmowanie przez Gminę Miejską Głogów i spółkę Gelsenwasser istotnych decyzji dotyczących działalności PWiK co może spowodować przejęcie bezpośredniej kontroli (wspólnie z Gminą Miejską Głogów) nad ww. Spółką.

Bezpośrednim jest takie przejęcie kontroli, gdy przedsiębiorca uzyskujący określone uprawnienia wobec przedsiębiorcy, nad którym kontrola jest przejmowana, może je wykonywać sam. W takich sytuacjach kontroluje innego przedsiębiorcę zarówno w sensie prawnym, jak i faktycznie. Jednakże, nie przestaje być bezpośrednią kontrola wykonywana – jak w niniejszej sprawie - wspólnie z innymi podmiotami (Elżbieta Modzelewska-Wąchal „Ustawa o ochronie konkurencji i konsumentów – komentarz” TWIGGER, Warszawa 2002).

Niemniej jednak, z uwagi na to, iż uczestnicy koncentracji prowadzą swoją działalność na odmiennych rynkach geograficznych, rozpatrywana koncentracja nie wpłynie negatywnie na układ rynkowy i konkurencję w zakresie zaopatrzenia w wodę i odprowadzania ścieków na lokalnym rynku w Gminie Miejskiej Głogów ani na jakimkolwiek innym rynku. Struktura podaźowa rynku nie ulegnie bowiem zmianie. Zmiana nastąpi jedynie po stronie struktury własnościowej (koncentracja własnościowa).

W związku z powyższym Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów nie ma zastrzeżeń co do zamiaru koncentracji polegającej na :

1. przejęciu przez Gelsenwasser AG – wraz z Gminą Miejską Głogów – poprzez nabycie udziałów i zawarcie umowy o współpracy z dnia 10 lipca 2002 r. z Gminą Miejską Głogów łącznej kontroli nad spółką Przedsiębiorstwo Wodociągów i Kanalizacji w Głogowie Sp. z o.o. z siedzibą w Głogowie,
2. objęciu przez Gelsenwasser AG udziałów spółki Przedsiębiorstwo Wodociągów i Kanalizacji w Głogowie Sp. z o.o. z siedzibą w Głogowie, w ilości powodującej osiągnięcie 46% udziałów w jej kapitale zakładowym, co spowoduje uzyskanie 46% głosów na walnym zgromadzeniu ww. Spółki,
3. uzyskaniu prawa powołania co najmniej jednego członka zarządu spółki Przedsiębiorstwo Wodociągów i Kanalizacji w Głogowie Sp. z o.o. z siedzibą w Głogowie i co najmniej dwóch członków jej Rady Nadzorczej,

Wobec powyższego orzeczono jak w sentencji,

Od niniejszej decyzji służy stronom odwołanie do Sądu Okręgowego w Warszawie - Sądu Antymonopolowego za pośrednictwem Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów - Delegatura UOKiK we Wrocławiu, w terminie dwutygodniowym od dnia otrzymania decyzji.

Z up. Prezesa UOKiK
Dyrektor Delegatury UOKiK we Wrocławiu
Zbigniew Jurczyk

Otrzymuje :

Pełnomocnik Gelsenwasser AG
Radca prawny
Zbyszko Wizner
Sołtysiński, Kawecki & Szlęzak
Doradcy Prawni s.k.
Biuro w Poznaniu
ul. Św. Wojciech 10/7
61-749 Poznań