

**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 - 8/2002/JB

Wrocław, dn. 12. 07.2002 r.

DECYZJA DL WR 11/2002

Na podstawie art. 104 k.p.a. i art. 17 w związku z art. 12 ust. 2 pkt 2 ustawy z dnia 15 grudnia 2000 r. o ochronie konkurencji i konsumentów (Dz. U. z 2000 r. Nr 122, poz. 1319), w imieniu Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, po rozpatrzeniu dokonanego przez spółkę Dalkia Termika S.A. z siedzibą w Warszawie, zgłoszenia zamiaru koncentracji polegającej na objęciu przez Dalkia Termika S.A. udziałów spółki Zielonogórska Elektrociepłownia Gazowa Sp. z o.o. z siedzibą w Zielonej Górze, w ilości powodującej osiągnięcie 95% udziałów w jej kapitale zakładowym, co spowoduje przekroczenie 50% głosów na walnym zgromadzeniu ww. Spółki, wydaje się zgodę na dokonanie powyższej koncentracji.

UZASADNIENIE

Do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów Delegatura we Wrocławiu w dniu 28 czerwca 2002 r. wpłynęło od spółki Dalkia Termika S.A. z siedzibą w Warszawie zgłoszenie zamiaru koncentracji polegającej na objęciu udziałów spółki Zielonogórska Elektrociepłownia Gazowa Sp. z o.o. (ZelGaz Sp. z o.o.) z siedzibą w Zielonej Górze, w ilości powodującej uzyskanie 95% udziałów w jej kapitale zakładowym. Skutkiem powyższej koncentracji będzie przekroczenie przez spółkę Dalkia Termika progu 50% głosów na zgromadzeniu wspólników spółki ZelGaz, co spowoduje przejęcie bezpośredniej kontroli nad ww. Spółką.

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 (ZelGaz Sp. z o.o.) przekracza 10 000 000 euro. Jednocześnie na podstawie powyższej analizy wynika, że łączny udział w lokalnym rynku zaopatrzenia w ciepło na terenie Zielonej Góry 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 objęcia udziałów spółki ZelGaz.

Wraz ze zgłoszeniem zamiaru przedmiotowej koncentracji spółka Dalkia Termika złożyła – zgodnie z §6 Rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 3 kwietnia 2002 r. (Dz. U. Nr 37, poz. 334) - wniosek o zwolnienie jej z obowiązku dostarczenia części informacji i

dokumentów. Przedmiotowy wniosek dotyczył informacji i dokumentów dotyczących powiązań kapitałowych i personalnych oraz wcześniejszych koncentracji (Rozdział V Wykazu Informacji i Dokumentów - (WID), które powinno zawierać zgłoszenie zamiaru koncentracji przedsiębiorców, stanowiących załącznik do ww. Rozporządzenia) oraz informacji o rynkach właściwych, na które koncentracja wywiera wpływ (część II – rozdziały VII-X WID). Powyższe informacje i dokumenty w opinii zgłaszającego nie były obiektywnie niezbędne do wydania decyzji w sprawie zgłoszonego zamiaru koncentracji z uwagi na to, iż ZelGaz Sp. z o.o. jest spółką która po zarejestrowaniu się w 1999 r. nie podjęła jakiegokolwiek działalności. Przejęcie jej przez spółkę Dalkia Termika nie będzie więc miało – zdaniem zgłaszającego - żadnego wpływu na konkurencję na lokalnym rynku zaopatrzenia w ciepło w Zielonej Górze ani na jakimkolwiek innym rynku.

Wobec powyższego, Prezes UOKiK stojąc na stanowisku, iż niedostarczone przez spółkę Dalkia Termika informacje i dokumenty nie są niezbędne do wydania decyzji w sprawie zgłoszonego zamiaru koncentracji – na podstawie §6 ww. Rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 3 kwietnia 2002 r. – uznał postanowieniem z dnia 4 lipca 2002 r. przedmiotowe zgłoszenie zamiaru koncentracji przedsiębiorców za spełniające wymogi określone w §4 ww. Rozporządzenia.

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

1. Dalkia Termika S.A. z siedzibą w Warszawie prowadzi działalność gospodarczą w następującym zakresie :
 - produkcja i dystrybucja ciepła (pary wodnej oraz gorącej wody) (PKD 40.30.A i 40.30.B),
 - wykonywanie robót ogólnobudowlanych w zakresie obiektów górniczych i produkcyjnych (PKD 45.21.E),
 - wykonywanie instalacji centralnego ogrzewania i wentylacyjnych (PKD 45.33.A),
 - zarządzanie nieruchomościami mieszkalnymi oraz niemieszkalnymi (PKD 70.32.A i 70.32.B).

Spółka posiada oddział w Krakowie oraz dwie spółki zależne (Dalkia Sopot Sp. z o.o. z siedzibą w Sopocie i Poznańska Energetyka Ciepła S.A. z siedzibą w Poznaniu). Dalkia Termika S.A., działając w ramach grupy kapitałowej Vivendi Universal, realizuje w Polsce sprzedaż ciepła na odrębnych rynkach lokalnych.

(Dowód : k. 3, 12-18, 20-23).

2. ZelGaz Sp. z o.o. jest podmiotem w 100% należącym do spółki „Elektrociepłownia Zielona Góra S.A.” (grupa Kogeneracja S.A. z siedzibą we Wrocławiu), która po zarejestrowaniu w 1999 r. nie podjęła żadnej działalności.

Przedmiotem statutowej działalności spółki jest m.in. :

- wytwarzanie i dystrybucja energii elektrycznej (PKD 40.10.),
- produkcja i dystrybucja ciepła (pary wodnej oraz gorącej wody) (PKD 40.30.A i 40.30.B),
- wykonywanie instalacji elektrycznych (PKD 45.31.A.).

(Dowód : k. 2, 4, 24 odwrot).

3. Dalkia Termika S.A. jest jednym z inwestorów strategicznych (mniejszościowych) w spółce Elektrociepłownia Zielona Góra S.A (inwestorem większościowym jest spółka Kogeneracja S.A.). Elementem umowy prywatyzacyjnej, zawartej przez inwestorów i

Skarb Państwa w dniu 7 września 2001 r. jest zobowiązanie ww. Spółek do dokonania restrukturyzacji systemu dystrybucji ciepła w Zielonej Górze. W chwili obecnej wszystkie zainteresowane strony pracują nad optymalnym sposobem wykonania tego zobowiązania. Podjęto decyzję, że Dalkia Termika S.A. będzie wykonywać to zobowiązanie poprzez swój podmiot zależny z siedzibą w Zielonej Górze. Podmiotem tym ma być ZelGaz Sp. z o.o. Dalkia Termika S.A. podjęła decyzję o odkupieniu już istniejącej spółki od Elektrociepłowni Zielona Góra S.A., preferując takie rozwiązanie od utworzenia nowego podmiotu.

(Dowód : k. 2, 6, 7).

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 zaopatrzenia w ciepło. Należy więc uznać, iż obie Spółki uczestniczące w koncentracji działają (mają zamiar działać) 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. Energia cieplna nie nadaje się bowiem do dystrybucji na dalekie odległości ze względu na wymogi techniczne i opłacalność ekonomiczną. Dlatego też za lokalny rynek wytwarzania i dystrybucji energii cieplnej uznaje się powszechnie obszar miasta, bądź gminy.

W tym miejscu należy zaakcentować, iż spółka Dalkia Termika nie prowadziła dotychczas przedmiotowej działalności na lokalnym rynku zaopatrzenia w ciepło na terenie Zielonej Góry (Spółka jest jedynie mniejszościowym udziałowcem w Elektrociepłowni Zielona Góra S.A.) Natomiast ZelGaz Sp. z o.o. ma siedzibę w Zielonej Górze, jednakże od momentu rejestracji nie prowadziła jakiegokolwiek działalności, a więc jej udział w ww. rynku wynosi 0%.

Z uwagi na to, iż uczestnicy koncentracji prowadzą swoją działalność na odmiennych rynkach geograficznych oraz uwzględniając, iż spółka ZelGaz nie prowadzi obecnie żadnej działalności, rozpatrywana koncentracja nie wpłynie negatywnie na układ rynkowy i konkurencję w zakresie zaopatrzenia w energię cieplną na lokalnym rynku w Zielonej Górze 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 objęciu przez Dalkia Termika S.A. udziałów spółki Zielonogórska Elektrociepłownia Gazowa Sp. z o.o. z siedzibą w Zielonej Górze, w ilości powodującej osiągnięcie 95% udziałów w jej kapitale zakładowym, co spowoduje przekroczenie 50% głosów na zgromadzeniu wspólników ww. Spółki i przejęcie bezpośredniej kontroli nad powyższym przedsiębiorcą.

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 :

D. Janczak i Wspólnicy SK
ul. Gronowa 22
61-655 Poznań