



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

50-413 Wrocław, ul. Walońska 3-5
tel.(071)344 65 87, (071)34 05 920, fax (071)34 05 922
e-mail: wroclaw@uokik.gov.pl

RWR 421-3/05/JB

Wrocław, dn.27.09.2005 r.

DECYZJA RWR 61/2005

Na podstawie art. 17 w związku z art. 12 ust. 1 i ust. 2 pkt 2 ustawy z dnia 15 grudnia 2000 r. o ochronie konkurencji i konsumentów (t.j. Dz. U. z 2003 r. Nr 86, poz. 804 ze zm.) oraz stosownie do art. 28 ust. 6 tej ustawy i § 6 rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 19 lutego 2002 r. w sprawie określenia właściwości miejscowej i rzeczowej delegatur Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (Dz. U. nr 18 poz. 172 ze zm.), po przeprowadzeniu postępowania antymonopolowego w sprawie koncentracji wszczętego na wniosek Zespołu Elektrociepłowni Wrocławskich KOGENERACJA S.A. z siedzibą we Wrocławiu - w imieniu Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów:

wyraża się zgodę na dokonanie koncentracji polegającej na przejęciu przez Zespół Elektrociepłowni Wrocławskich KOGENERACJA S.A. z siedzibą we Wrocławiu bezpośredniej kontroli nad spółką Dalkia Zielona Góra Sp. z o.o. z siedzibą w Zielonej Górze.

UZASADNIENIE

Do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów Delegatura we Wrocławiu w dniu 16 sierpnia 2005 r. wpłynęło od spółki Zespół Elektrociepłowni Wrocławskich KOGENERACJA S.A. z siedzibą we Wrocławiu, zwanej dalej KOGENERACJA, zgłoszenie zamiaru koncentracji polegającej na przejęciu przez spółkę KOGENERACJA bezpośredniej kontroli nad Dalkia Zielona Góra Sp. z o.o. z siedzibą w Zielonej Górze, zwanej dalej Dalkia Zielona Góra, poprzez nabycie 95,24% udziałów tej Spółki. W związku z tym, iż spełnione zostały niezbędne przesłanki uzasadniające zgłoszenie koncentracji, tj.:

- łączny obrót przedsiębiorców uczestniczących w koncentracji - w roku obrotowym poprzedzającym rok zgłoszenia zamiaru koncentracji - przekroczył 50 mln euro, tj. kwotę określoną w art. 12 ust. 1 ustawy z dnia 15 grudnia 2000 r. o ochronie konkurencji i konsumentów (t.j. Dz. U. z 2003 r. Nr 86, poz. 804 ze zm.), zwanej dalej również ustawą antymonopolową,

- bezpośrednie przejęcie przez przedsiębiorcę kontroli nad innym przedsiębiorcą jest jednym ze sposobów koncentracji, określonych w art. 12 ust 2 pkt 2 ww. ustawy,
- nie wystąpiła w sprawie żadna okoliczność z katalogu przesłanek wymienionych w art. 13 ww. ustawy, powodująca wyłączenie spod obowiązku zgłoszenia przedmiotowej koncentracji.

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, zwany dalej Prezesem UOKiK lub organem antymonopolowym wszczął - postanowieniem nr 251/05 - postępowanie w sprawie nabycia przez spółkę KOGENERACJA udziałów spółki Dalkia Zielona Góra.

W trakcie postępowania Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów ustalił, co następuje:

1. Przyczyny i opis transakcji

1.1. Przejęcie kontroli właścicielskiej przez spółkę KOGENERACJA nad podmiotem będącym operatorem miejskiego systemu ciepłowniczego w Zielonej Górze – Dalkia Zielona Góra, przy posiadanej już kontroli nad jedynym producentem ciepła dla ww. systemu (Elektrociepłownia „Zielona Góra”) ma umożliwić optymalizację całego systemu zarówno w zakresie eksploatacji jak i rozwoju. Przedmiotowa koncentracja ma również poprawić warunki skutecznego konkurowania oferty miejskiego systemu ciepłowniczego z innymi źródłami ciepła w mieście Zielona Góra.

(Dowód: WID - karty 5, 14).

1.1. Zgłoszona do organu antymonopolowego koncentracja polegać będzie na objęciu przez spółkę KOGENERACJA 95,24% udziałów spółki Dalkia Zielona Góra, co stanowi 95,24% głosów na zgromadzeniu wspólników. Przejęcie kontroli przez spółkę KOGENERACJA nad spółką Dalkia Zielona Góra nastąpi na podstawie Umowy zawartej pomiędzy spółkami: Dalkia Polska S.A. z siedzibą w Warszawie i KOGENERACJA w dniu 17 sierpnia 2005 r. oraz zostanie dokonane po uzyskaniu zgody organu antymonopolowego na przedmiotową koncentrację. Po dokonaniu transakcji, KOGENERACJA przejmie kontrolę bezpośrednią nad Dalkia Zielona Góra jako właściciel 95,24% udziałów tej spółki oraz w sposób pośredni poprzez fakt posiadania przez KOGENERACJĘ 74,84% akcji Elektrociepłowni „Zielona Góra” S.A. która z kolei jest w posiadaniu 4,76% akcji spółki Dalkia Zielona Góra. Tak więc po dokonaniu zgłoszonej koncentracji Dalkia Zielona Góra będzie spółką w 100% kontrolowaną przez KOGENERACJĘ.

(Dowód: WID - karta 4, 6, zał. do WID - Umowa Sprzedaży Udziałów).

2. Uczestnicy koncentracji

2.1.KOGENERACJA – aktywny uczestnik koncentracji – prowadzi podstawową działalność gospodarczą w zakresie wytwarzania i dystrybucji ciepła (pary wodnej i gorącej wody) – 40.30 PKD oraz wytwarzania i dystrybucji energii elektrycznej – 40.10 PKD. Spółka KOGENERACJA jest podmiotem dominującym w grupie kapitałowej złożonej z 3 spółek zależnych: Elektrociepłownia Zielona Góra (74,84% głosów za zgromadzeniu wspólników), PPO Siechnice Sp. z o.o. (51% głosów) i VKN Polska Sp. z o.o. (50,34% głosów). Podstawową działalność gospodarczą spółka KOGENERACJA prowadzi na terenie Wrocławia. Spółka posiada 48,6% udział w lokalnym rynku wytwarzania ciepła na terenie Wrocławia oraz 97,2 % udział w produkcji ciepła dystrybuowanego we Wrocławiu w systemie scentralizowanym (monopol naturalny). Jednocześnie Elektrociepłownia „Zielona Góra” (spółka zależna od KOGENERACJI) jest jedynym producentem (100% udział) ciepła dystrybuowanego w systemie scentralizowanym na terenie Zielonej Góry (monopol naturalny), zaopatrując w ciepło ok. 52% odbiorców w tym mieście.

Poniżej – w tabeli nr 1 - przedstawiono strukturę kapitału zakładowego KOGENERACJI S.A.:

Struktura kapitału zakładowego KOGENERACJA S.A..

tabela nr 1

Lp.	Spółki zależne	% kapitału zakładowego	% głosów na WZA
1.	EC Kraków	17,56%	17,56%
2.	Agencja Rozwoju Przemysłu	17,19%	17,19%
3.	EdF International S.A.	16,67%	16,67%
4.	EnBW A.G.	15,60%	15,60%
5.	Stocznia Szczecińska Nowa Sp. z o.o.	14,10%	14,10%
6.	Pozostali – posiadający poniżej 5% akcji	18,88%	18,88%

Źródło danych w tabeli: WID - karta 16

(Dowód: WID - karty 7, 11, 12, 16, 21)

2.2. Dalkia Zielona Góra Sp. z o.o. – pasywny uczestnik koncentracji - jest spółką, której podstawową działalność stanowi dystrybucja ciepła (pary wodnej i gorącej wody) – 40.30 PKD. Spółka ma swoją siedzibę w Zielonej Górze, a jej głównym udziałowcem jest Dalkia Polska S.A. z siedzibą w Warszawie posiadająca 95,24% głosów na zgromadzeniu wspólników tej Spółki. Pozostałe 4,76% głosów jest w posiadaniu Elektrociepłowni „Zielona Góra” S.A. (tabela nr 2).

Struktura kapitału zakładowego Dalkia Zielona Góra Sp. z o. o.

tabela nr 2

Lp.	Spółki zależne	% kapitału zakładowego	% głosów na WZA
1.	Dalkia Polska S.A.	95,24%	95,24%
2.	EC Zielona Góra	4,76%	4,76%

Źródło danych w tabeli: WID - karta 17

Właścicielem 64,70% akcji Dalkia Polska jest Dalkia International S.A. z siedzibą w Paryżu (tabela nr 3), która jest kontrolowana wspólnie przez Veolia Environnement S.A. (dalej zwana „VE”) oraz EdF International S.A. z siedzibą w Paryżu (dalej zwana „EdF”). VE i EdF tworzą grupy kapitałowe, które kontrolują przedsiębiorstwa działające na całym świecie.

Struktura kapitału zakładowego Dalkia Polska S.A.

tabela nr 3

Lp.	Spółki zależne	% kapitału zakładowego	% głosów na WZA
1.	Dalkia International S.A.	64,70%	64,70%
2.	Europejski Bank Odbodowy i Rozwoju	35,00%	35,00%
3.	ZIS - Przedsiębiorstwo Instalacji Sanitarnych i Robót Ogólnobudowlanych Sp. z o.o.	0,30%	0,30%

Źródło danych w tabeli: WID - karta 18

Dalkia Polska SA - oprócz Dalkii Zielona Góra - kontroluje bezpośrednio na terenie Polski następujące spółki: Dalkia Poznań S.A. (61%), Dalkia Poznań ZEC S.A. (85%), Dalkia Sopot Sp. z o.o. (60%) oraz ZEC w Łodzi S.A.(85%). Dalkia Zielona Góra nie posiada udziałów ani akcji w żadnych podmiotach. Spółka posiada 100% udział w dystrybucji ciepła ze źródeł scentralizowanych na terenie Zielonej Góry.

(Dowód: WID - karty 7, 11, 12, 17, 18).

3. Rynek właściwy w sprawie.

3.1. Zgodnie z art. 4 pkt 8 ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów przez pojęcie rynku właściwego rozumie się rynek towarów, które ze względu na 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. Na rynek właściwy składa się rynek produktowy oraz rynek geograficzny.

3.2. Energia cieplna dostarczana sieciami ciepłowniczymi (nazywana też ciepłem ze źródeł scentralizowanych lub ciepłem sieciowym, ciepłownictwem scentralizowanym, itd.), biorąc pod uwagę podstawowe przesłanki wyznaczania rynku właściwego, jest innym towarem niż pozostałe rodzaje energii lub paliw, które mogą służyć uzyskaniu energii cieplnej. Przesądza o tym przede wszystkim fakt, że te inne rodzaje energii lub paliwa muszą zostać dopiero przetworzone, aby uzyskać z nich ciepło. W ciepłownictwie scentralizowanym przetworzenie energii, zawartej np. w węglowodorowych paliwach stałych, płynnych lub gazowych, w energię cieplną jest dokonywane w dużych źródłach ciepła (kotłowniach, ciepłowniach), zlokalizowanych poza obiektami odbiorców ciepła. Do odbiorców energia cieplna transportowana jest sieciami ciepłociągów. Odbiorca kupuje więc „produkt finalny” -

energię cieplną, nie zaś energię lub paliwo, które sam, we własnym źródle ciepła (piecu, kotle, grzejniku, itd.) przetworzy w ciepło. Natomiast w systemach o rozproszonych źródłach ciepła przedmiotem obrotu są energie i paliwa mogące być źródłem energii cieplnej. Wobec dużej wrażliwości energii cieplnej na transport (ubytki ciepła) systemy ciepła sieciowego są budowane jedynie w aglomeracjach o wystarczająco dużym stopniu skupieniu odbiorców (zagęszczenia zabudowy). Między energią elektryczną i paliwami energetycznymi mogącymi być źródłem energii cieplnej a ciepłem sieciowym istnieje pewna konkurencja. Niemniej jednak, dla większości odbiorców substytucja paliw i energii służących pozyskiwaniu energii cieplnej kończy się wraz z wyborem systemu ogrzewania, czyli na etapie inwestycji – nie później niż w fazie realizacji procesu inwestycyjnego. Jednocześnie, istnieją również grupy odbiorców, w szczególności podejmujących inwestycje w ścisłych centrach aglomeracji miejskich lub położonych w obrębie dużych skupisk mieszkań (osiedli mieszkaniowych), dla których wybór ten, ze względów technicznych, ekonomicznych, ekologicznych lub prawnych w ogóle nie istnieje. Dla tych odbiorców nie istnieje w ogóle alternatywa dla ciepła scentralizowanego.

3.3. Materiały zgromadzone w trakcie postępowania wskazują, iż miejski system ciepłowniczy dostarcza 52% ciepła do odbiorców w Zielonej Górze. Pozostałe 48% zapotrzebowania na ciepło pokrywane jest przez lokalne kotłownie węglowe oraz gazowe. Powyższe okoliczności oznaczają, że na rynku zielonogórskim funkcjonują dwa, w znacznej mierze niezależne od siebie systemy ciepłownicze, które ze względu na uwarunkowania techniczne i bariery wejścia w praktyce nie mają możliwości konkurowania: jeden zintegrowany system miejski oraz drugi rozdrobniony.

3.4. Chociaż strony niniejszej koncentracji działają na kilku rynkach to rynkiem właściwym od strony produktowej bezpośrednio dotkniętym skutkami koncentracji jest rynek: przesyłu, dystrybucji oraz obrotu energią cieplną dystrybuowaną sieciami do odbiorców. KOGENERACJA prowadzi działalność głównie w sferze wytwarzania energii cieplnej a spółka Dalkia Zielona Góra w sferze jej przesyłu, dystrybucji i obrotu¹.

3.5. Określając rynek właściwy w wymiarze geograficznym należy wskazać, iż specyfika przedsiębiorstw prowadzących działalność na ww. rynku produktowym uniemożliwia prowadzenie przedmiotowej działalności poza rynkiem lokalnym. Jest to spowodowane rodzajem prowadzonej działalności gospodarczej, której prowadzenie jest ograniczone do obszaru, na którym posiada dany przedsiębiorca infrastrukturę tj. siecią ciepłowniczą trwale związaną z gruntem, budynkami oraz z niską mobilnością sieci ciepłowniczej. Powoduje to, iż w rzeczywistości, możliwości sprzedaży i dystrybucji energii są ograniczone do zasięgu posiadanej przez tego przedsiębiorcę sieci ciepłowniczej oraz odbiorców znajdujących się w jej zasięgu.

¹ Użytych wyżej określeniom przypisano znaczenie, odpowiadające ich definicji w ustawie z dnia 10 kwietnia 1997 r. Prawo energetyczne (tekst jedn.: Dz.U. Nr 153 z 2003 r., poz. 1504 z późn.zm.):

- przesyłanie – transportu energii cieplnej za pomocą sieci,
- dystrybucja – rozdziału i dostarczania do odbiorców energii cieplej za pomocą sieci,
- obrót – działalności gospodarczej polegającej na handlu hurtowym lub detalicznym energią cieplną.

Skutkiem powyższego, bardzo małe jest prawdopodobieństwo wejścia na ten sam lokalny rynek geograficzny innego przedsiębiorcy, który będzie w stanie zaoferować odbiorcom alternatywne źródło produkcji i dystrybucji energii cieplnej. Dlatego też w rzeczywistości przedsiębiorcy zajmujący się produkcją i dystrybucją energii cieplnej nie posiadają konkurencji na obszarze swojej działalności. W przypadku spółki Dalkia Zielona Góra rynkiem geograficznym jest teren Zielonej Góry. Natomiast Grupa Kapitałowa KOGENERACJA prowadzi działalność na terenie Wrocławia (KOGENERACJA S.A. oraz Zielonej Góry (Elektrociepłownia „Zielona Góra”). Wynika z powyższego, iż wspólnym rynkiem geograficznym uczestników koncentracji jest teren miasta Zielona Góra.

3.6. Mając powyższe na uwadze organ antymonopolowy stwierdza, iż w niniejszej sprawie bezpośrednimi skutkami zamierzonej koncentracji dotknięty będzie następujący rynek właściwy: *rynek przesyłu, dystrybucji oraz obrotu energią ciepłą dystrybuowaną sieciami do odbiorców z terenu miasta Zielona Góra.*

4. Rynki właściwe, na które koncentracja wywiera wpływ w układzie horyzontalnym.

4.1. Zgodnie z definicją zawartą w załączniku do rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 3 kwietnia 2002 r. w sprawie zgłoszenia zamiaru koncentracji przedsiębiorców (Dz. U. Nr 37, poz. 334) 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 (rynków wspólne) i gdzie koncentracja prowadzi do uzyskania łącznego udziału w rynku geograficznym w wysokości większej niż 20%.

4.2. Uczestnicy przedmiotowej koncentracji prowadzą działalność w zakresie energii cieplnej, ale na różnych szczeblach: Elektrociepłownia Zielona Góra (Grupa KOGENERACJA) na szczeblu produkcji i sprzedaży energii cieplnej na terenie Zielonej Góry, natomiast Dalkia Zielona Góra na szczeblu zakupu i dystrybucji tej energii na powyższym terenie, nie występuje zatem horyzontalne powiązanie działalności tych przedsiębiorców.

5. Rynki właściwe, na które koncentracja wywiera wpływ w układzie wertykalnym.

5.1 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 (poprzedni lub następny szczebel obrotu), na którym działa którykolwiek z pozostałych przedsiębiorców uczestniczących w koncentracji,
- indywidualny lub łączny 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.

5.2. Niniejsza koncentracja jest przykładem koncentracji pionowej (wertykalnej). Przejmujący (producent energii cieplnej) przejmie kontrolę nad jej dystrybutorem. W związku z tym, zamierzona koncentracja wywiera wpływ na rynek właściwy w układzie wertykalnym. Jednakże ze względu na to, że na terenie Zielonej Góry istnieje tylko jeden producent energii cieplnej w systemie scentralizowanym (Elektrociepłownia „Zielona Góra” – spółka zależna od KOGENERACJI S.A.) oraz tylko jedno przedsiębiorstwo odpowiedzialne za jej przesył, dystrybucję i obrót w ww. mieście (Dalkia Zielona Góra), a także z uwagi na istnienie powyżej wspomnianych barier wejścia, konkurencja na określonym w sprawie rynku właściwym w praktyce nie istnieje. Obecnie Przejmujący sprzedaje całość produkowanej energii cieplnej do spółki Dalkia Zielona Góra, będąc jedynym dostawcą energii cieplnej dla tej Spółki. Ze względu na bariery techniczne nie ma możliwości jej sprzedaży innym odbiorcom, te same bariery uniemożliwiają wejście na ten rynek innym producentom energii cieplnej. W związku z powyższym nie można stwierdzić, że zamierzona koncentracja ograniczy konkurencję na rynku przesyłu, dystrybucji oraz obrotu energią cieplną dystrybuowaną sieciami do odbiorców z terenu miasta Zielona Góra, gdyż w praktyce ona nie istnieje, a ewentualne wejście nowego przedsiębiorcy na rynek jest mało prawdopodobnym scenariuszem.

6. Uczestnicy koncentracji na rynku właściwym, na który wywiera wpływ w układzie konglomeratowym.

6.1. 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.

6.2. Przejmujący prowadzi również działalność w zakresie wytwarzania energii cieplnej na terenie Wrocławia, gdzie posiada pozycję dominującą (dostarcza [tajemnica przedsiębiorstwa] energii cieplnej dystrybuowanej sieciami do odbiorców we Wrocławiu). Niemniej jednak, posiadając nawet pozycję dominującą na ww. rynku, nie ma możliwości przenoszenia tej pozycji na rynek właściwy niniejszej koncentracji, tj. rynek: przesyłu, dystrybucji oraz obrotu energią cieplną dystrybuowaną sieciami do odbiorców na terenie Zielonej Góry, gdyż ze względów technicznych (dzielące je odległości i brak połączenia) rynki te są rynkami lokalnymi, zupełnie od siebie niezależnymi i nie oddziaływującymi na siebie w żaden sposób. Oznacza to, że w niniejszej sprawie nie dojdzie do wykorzystania efektu konglomeratowego koncentracji.

Na podstawie materiału zgromadzonego w sprawie i powyższych ustaleń organ antymonopolowy zważył, co następuje:

Przepis art. 17 ustawy antymonopolowej stanowi, iż Prezes UOKiK 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.

Definicja pozycji dominującej określona jest w art. 4 pkt 9 ustawy antymonopolowej. Zgodnie z tą definicją, dominująca pozycja rynkowa przedsiębiorcy to pozycja, która umożliwia mu zapobieganie skutecznej konkurencji na rynku właściwym poprzez stworzenie mu możliwości działania w znacznym stopniu niezależnie od konkurentów, kontrahentów oraz konsumentów. Ustawa wprowadza domniemanie, że przedsiębiorca ma pozycję dominującą, jeżeli jego udział w rynku przekracza 40 %.

Jak wykazało niniejsze postępowanie, KOGENERACJA – poprzez przejęcie bezpośredniej kontroli nad Dalkia „Zielona Góra”- stanie się jedynym podmiotem w zakresie wytwarzania, przesyłu, dystrybucji energii cieplnej oraz jej obrotu dla wszystkich odbiorców korzystających z miejskiego systemu ciepłowniczego w Zielonej Górze. Niemniej jednak, zmiana nastąpi jedynie po stronie struktury własnościowej, bowiem na rynkach przesyłu, dystrybucji i obrotu energią ciepłą w miejskiej sieci ciepłowniczej w Zielonej Górze miejsce podmiotu zajmującego na tych rynkach pozycję monopolistyczną (Dalkia Zielona Góra) zajmie inny podmiot, który również takową pozycję rynkową będzie po dokonaniu zamierzonej koncentracji posiadał (Grupa Kapitałowa KOGENERACJA).

Analiza skutków niniejszej koncentracji nie wykazała istotnych zagrożeń dla rynku, płynących z przejścia przez spółkę KOGENERACJA bezpośredniej kontroli nad spółką Dalkia Zielona Góra. Jak wykazano powyżej, na wspólnym rynku geograficznym (teren Zielonej Góry) Uczestnicy prowadzą działalność w różnych – chociaż współzależnych – sferach obrotu energią ciepłą. Grupa Kapitałowa KOGENERACJA działa w sferze wytwarzania energii cieplnej, natomiast Dalkia Zielona Góra na rynku jej przesyłu, dystrybucji i obrotu. Niniejsza koncentracja polega na integracji kapitałowej (właścicielskiej) i ekonomicznej. Wytwórca energii cieplnej przejmie kontrolę nad jej dystrybutorem sieciowym. W związku z tym, zamierzona koncentracja wywiera głównie wpływ na rynek właściwy w układzie wertykalnym. Jednakże ze względu na to, że na terenie Zielonej Góry występuje tylko jeden wytwórca ciepła do miejskiego systemu ciepłowniczego (Elektrociepłownia Zielona Góra - Grupa Kapitałowa KOGENERACJA) i jeden jego dystrybutor w tym systemie (Dalkia Zielona Góra) oraz ze względu na istnienie powyżej wspomnianych barier wejścia (vide: pkt 3.5 na str 5 i 6 decyzji), konkurencja na określonym w sprawie rynku właściwym w nie występuje. Jednocześnie, z uwagi na to, iż Elektrociepłownia Zielona Góra sprzedaje całość produkowanej energii cieplnej spółce Dalkia Zielona Góra dokonanie tej koncentracji nie spowoduje również, iż ww. Elektrociepłownia będzie ograniczać sprzedaż energii cieplnej innym podmiotom. W związku z powyższym nie można stwierdzić, że zamierzona koncentracja istotnie ograniczy konkurencję na rynku przesyłu, dystrybucji energii cieplnej oraz jej obrotu sieciami do odbiorców z terenu miasta Zielona Góra, gdyż w praktyce ona już i tak nie istnieje, a ze względu na bariery techniczne ewentualne wejście na rynek nowego przedsiębiorcy, który zbudowałby nową alternatywną do obecnej sieć ciepłowniczą i rozpocząłby działalność na tym rynku, jest praktycznie niemożliwe.

Wyrażając zgodę na dokonanie przedmiotowej koncentracji Prezes Urzędu wziął również pod uwagę również fakt poddania rynków energetycznych (w tym rynku właściwego w niniejszej sprawie) regulacji na podstawie przepisów ww. ustawy z dnia 10 kwietnia 1997 r. Prawo energetyczne (tekst jednolity: Dz. U. z 2003 r. Nr 153, poz. 1504 ze zm.). Jednym z podstawowych narzędzi tej regulacji jest zatwierdzanie taryf przez Prezesa Urzędu Regulacji Energetyki. Zgodnie bowiem z art. 23 ust 2 pkt 2 ww. ustawy do zakresu kompetencji i obowiązków Prezesa URE należy w szczególności zatwierdzanie i kontrolowanie taryf paliw gazowych, energii elektrycznej i ciepła pod względem zgodności z zasadami określonymi w art. 44, 45 i 46, w tym analizowanie i weryfikowanie kosztów przyjmowanych przez przedsiębiorstwa energetyczne jako uzasadnione do kalkulacji cen i stawek opłat w taryfach. W ocenie Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów sposób kalkulacji taryf oparty na kosztach uzasadnionych, przy określeniu szczegółowego mechanizmu kalkulacji w rozporządzeniach wykonawczych i kontroli tego procesu przez Prezesa URE, w wystarczającym stopniu zapewnia odbiorcom ochronę przed nadmiernym wzrostem cen.

Niniejsza decyzja Prezesa UOKiK, co należy również zaznaczyć, jest zbieżna ze aktualnym orzecznictwem europejskim w tym zakresie. Tylko w ostatnich kilku latach 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 rynku.² Również Prezes UOKiK wydał kilka decyzji wyrażających zgodę na integrację kapitałową (właścicielską) producenta energii cieplnej i przedsiębiorstwa odpowiedzialnego za jej przesył, dystrybucję i obrót (m.in. Decyzja Nr RPZ 4/04, Decyzja Nr RLU 23/2005).

W związku z powyższym Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów nie ma zastrzeżeń co do zamiaru koncentracji polegającej na przejściu przez Zespół Elektrociepłowni Wrocławskich KOGENERACJA S.A. z siedzibą we Wrocławiu kontroli nad spółką Dalkia Zielona Góra Sp. z o.o. z siedzibą w Zielonej Górze i wyraża na przedmiotową koncentrację zgodę.

Wobec powyższego orzeczono jak w sentencji.

Stosownie do art. 78 ust. 1 ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów w związku z art. 479²⁸ § 2 Kpc - 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 - Delegatura UOKiK we Wrocławiu.

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

² Por. m.in. sprawy: M 3306 – E.ON/MIDLANDS, M 3007 – E.ON/TXU GROUP, M 2890 – EDF/Seaboard, M 3210 – EDF/EDFT, M 2947 – VERBUND/ENERGIR ALIANZ.