

DELEGATURA UOKIK W KATOWICACH

Katowice, 21.12.2007r.

RKT-421-16/07/MK

Decyzja nr RKT-68/2007

Na podstawie art. 18 w związku z art. 13 ust. 1 i ust. 2 pkt 2 ustawy z dnia 16 lutego 2007r. o ochronie konkurencji i konsumentów (Dz.U. Nr 50, poz. 331 ze zmian.) oraz stosownie do art. 33 ust. 6 tej ustawy oraz § 7 rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 17 lipca 2007r. w sprawie właściwości miejscowej i rzeczowej delegatur Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (Dz. U. Nr 134, poz. 939), po przeprowadzeniu postępowania antymonopolowego wszczętego na wniosek Energetyki Południe SA w Katowicach, w imieniu Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, **wyda się zgodę** na dokonanie koncentracji polegającej na przejęciu przez Energetykę Południe SA w Katowicach kontroli nad Przedsiębiorstwem Energetyki Ciepłej w Dąbrowie Górniczej SA w Dąbrowie Górniczej.

Uzasadnienie

W dniu 26.10.2007r. Energetyka Południe SA w Katowicach (zwana dalej: Energetyką Południe) dokonała zgłoszenia Prezesowi Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (zwany dalej organem antymonopolowym) zamiaru koncentracji polegającej na przejęciu przez tego przedsiębiorcę kontroli nad Przedsiębiorstwem Energetyki Ciepłej w Dąbrowie Górniczej SA w Dąbrowie Górniczej (zwany dalej: PEC).

Z uwagi na to, iż zostały spełnione niezbędne przesłanki uzasadniające zgłoszenie zamiaru tej koncentracji, tj.:

- przejęcie przez przedsiębiorcę kontroli nad innym przedsiębiorcą, jest koncentracją o jakiej mowa w art. 13 ust. 2 pkt 2 ustawy z dnia 16 lutego 2007r. o ochronie konkurencji i konsumentów,
- łączny obrót 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 o ochronie konkurencji i konsumentów,
- w przedmiotowej sprawie nie występuje żadna okoliczność z katalogu przesłanek egzoneracyjnych, wymienionych w art. 14 ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów, wyłączająca zamiar tej koncentracji z obowiązku zgłoszenia Prezesowi Urzędu, organ antymonopolowy powiadomił Energetykę Południe o wszczęciu postępowania antymonopolowego w tej sprawie.

Organ antymonopolowy ustalił co następuje

Opis i przyczyny koncentracji

Przedmiotowa koncentracja ma polegać na podwyższeniu kapitału Energetyki Południe oraz pokryciu przez Skarb Państwa nowoutworzonych akcji tego przedsiębiorcy wkładem niepieniężnym tj. akcjami PEC. W wyniku tej transakcji Energetyka Południe uzyska 85% akcji i tyle samo głosów na walnym zgromadzeniu akcjonariuszy PEC, pozostałe 15% akcji nadal będzie należeć do Skarbu Państwa. Tym samym w świetle przepisów art. 13 ust. 2 pkt 2 ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów Energetyka Południe przejmie bezpośrednią kontrolę nad PEC.

Przyczyną realizacji tej koncentracji jest kontynuacja „Programu dla elektroenergetyki” przyjętego przez Radę Ministrów w dniu 28 marca 2006r. Program ten przewiduje konsolidację przedsiębiorców z branży elektroenergetycznej należących do Skarbu Państwa w cztery grupy energetyczne. Również w dniu 11 maja 2007r. Kolegium Ministerstwa Skarbu Państwa przyjęło strategię utworzenia koncernu ciepłowniczego w ramach struktur Energetyki Południe. Niniejsza koncentracja stanowi jeden z etapów realizacji tej strategii.

Utworzenie koncernu ciepłowniczego ma za zadanie, między innymi zapewnić bezpieczeństwo energetycznego Górnego Śląska oraz obniżenie kosztów działalności w zakresie produkcji i przesyłu ciepła.

Uczestnicy koncentracji

I. Energetyka Południe – aktywny uczestnik koncentracji jest spółką holdingową. Poza tym przedsiębiorca ten działa również jako broker na rynku energii elektrycznej. Rozważane jest również przejęcie przez tego przedsiębiorcę działalności w zakresie hurtowego handlu energią elektryczną. Energetyka Południe została utworzona w 2007r. W skład grupy kapitałowej tego przedsiębiorcy wchodzi:

1. ENION SA w Krakowie – powstał w wyniku połączenia spółek dystrybucyjnych działających na terenie Polski południowej takich jak Beskidzka Energetyka SA, Będziński ZE SA, ZE Częstochowa SA, ZE Kraków SA, ZE Tarnów SA, obecnie są to oddziały ENION-u. Głównym przedmiotem działalności tego przedsiębiorcy jest obrót i dystrybucja energii elektrycznej. Przedsiębiorca ten kontroluje m.in. następujących przedsiębiorców:

- a) Zespół Elektrowni Wodnych Rożnów Sp. z o.o. w Rożnowie, podstawowym przedmiotem działalności tego przedsiębiorcy jest prowadzenie eksploatacji 4 elektrowni wodnych,
- b) ENION Energia Sp. z o.o. w Krakowie, której głównym przedmiotem działalności jest wytwarzanie, przesył, dystrybucja i sprzedaż energii elektrycznej.

Ponadto do grupy kapitałowej ENION SA należy 6 przedsiębiorców, których głównym przedmiotem działalności jest działalność usługowa.

2. EnergiaPro KE SA we Wrocławiu – głównym przedmiotem działalności tego przedsiębiorcy jest obrót i dystrybucja energii elektrycznej. W skład grupy kapitałowej tego przedsiębiorcy wchodzi:

- a) Jeleniogórskie Elektrownie Wodne Sp. z o.o. w Jeleniej Górze, głównym przedmiotem działalności tego przedsiębiorcy jest wytwarzanie energii elektrycznej,
- b) Energetyka Ciepła w Kamiennej Górze Sp. z o.o. w Kamiennej Górze, prowadząca działalność w zakresie produkcji i dystrybucji ciepła oraz wytwarzania energii elektrycznej.

c) EnergiaPro Gigawat Sp. z o.o. we Wrocławiu, której głównym przedmiotem działalności jest dystrybucja i sprzedaż energii elektrycznej.

Ponadto przedsiębiorca ten kontroluje 3 spółki świadczące różnego rodzaju usługi dla sektora energetycznego.

3. Południowy Koncern Energetyczny SA w Katowicach, powstał na bazie pięciu elektrowni tj. „Jaworzno III”, „Łaziska”, „Łagisza”, „Siersza” i „Halemba”. Przedmiotem działalności tego przedsiębiorcy jest produkcja i sprzedaż energii elektrycznej oraz ciepłej.

W skład grupy kapitałowej tego przedsiębiorcy wchodzi m.in.:

a) Polska Energia – Pierwsza Kompania Handlowa Sp. z o.o. w Katowicach, której podstawowym przedmiotem działalności jest wytwarzanie i dystrybucja energii elektrycznej,

b) Spółka Ciepłowniczo-Energetyczna Jaworzno III Sp. z o.o., której podstawowym przedmiotem działalności jest wytwarzanie i dystrybucja pary wodnej i gorącej wody,

c) Ekopec Sp. z o.o. w Będzinie, której przedmiotem działalności jest wytwarzanie i dystrybucja pary wodnej i gorącej wody.

Ponadto do grupy kapitałowej PKE SA należy również 8 przedsiębiorców, których przedmiotem działalności jest m.in. wydobywanie węgla, kruszyw, oraz działalność pomocnicza i usługowa dla energetyki.

4. Elektrociepłownia Stalowa Wola SA w Stalowej Woli - prowadzi przede wszystkim działalność w zakresie produkcji i sprzedaży energii elektrycznej ponadto wytwarza i sprzedaje energię ciepłą na terenie miast Stalowa Wola i Nisko. Posiada dwie spółki zależne, których przedmiotem działalności jest przede wszystkim wykonywanie robót budowlanych oraz usługowych dla energetyki oraz produkcja i obróbka elementów i urządzeń metalowych oraz wykonywanie instalacji budowlanych.

5. Elektrociepłownia Tychy SA w Tychach - głównym przedmiotem działalności jest produkcja energii elektrycznej i ciepłej oraz dystrybucja tej energii na terenie gminy Tychy. Przedsiębiorca ten posiada jednego przedsiębiorcę zależnego tj. PPU ECEBUD Sp. z o.o. w Tychach, którego przedmiotem działalności są roboty budowlane oferowane zarówno dla odbiorców indywidualnych oraz instytucjonalnych.

6. Przedsiębiorstwo Energetyki Ciepłej Katowice SA w Katowicach prowadzi natomiast działalność w zakresie wytwarzania, przesyłania, dystrybucji oraz obrotu ciepłem na obszarze Katowic, Chorzowa, Mysłowic, Siemianowic Śl. i Świętochłowic.

Równolegle do niniejszego postępowania prowadzone jest postępowanie w sprawie koncentracji polegającej na przejęciu przez Energetykę Południe SA w Katowicach kontroli nad Elektrociepłownią EC Nowa Sp. z o.o. w Dąbrowie Górniczej¹. Dlatego też w niniejszym postępowaniu organ antymonopolowy wziął również pod uwagę przedmiot i obszar działalności Elektrociepłowni EC Nowa Sp. z o.o. Przedmiotem działalności tego przedsiębiorcy jest wytwarzanie i obrót energią elektryczną oraz wytwarzanie i dystrybucja ciepła.

Jak ustalił organ antymonopolowy w tym postępowaniu, udział grupy kapitałowej Energetyki Południe, na poszczególnych rynkach związanych z produkcją i dostawą energii elektrycznej wynosi:

¹ Sprawa o sygn. RKT-421-17/07/MK.

- na rynku krajowym wytwarzania i wprowadzania do obrotu energii elektrycznej „czarnej” ok. (...)%,
- na rynku krajowym obrotu hurtowego energią elektryczną - ok. (...)%,
- na krajowym rynku usług systemowych – Energetyka Południe nie była w stanie oszacować procentowego udziału na tym rynku, podała jedynie, iż największym przedsiębiorcą na rynku jest PSE-Operator SA w Warszawie,
- na krajowym rynku wytwarzania i wprowadzania do obrotu energii elektrycznej ze źródeł odnawialnych - ok. (...)²

II. PEC w Dąbrowie Górniczej – pasywny uczestnik tej koncentracji, prowadzi działalność w zakresie wytwarzania, przesyłu, dystrybucji i obrotu ciepłem. Prowadzi działalność na terenie Dąbrowy Górniczej, Będzina, Wojkowic, Czeladzi, Sosnowca, Olkusza, Bukowna, Kluczy, Sławkowa, Zawiercia i Łazów.

PEC wytwarza ciepło w 15 kotłowniach własnych o łącznej mocy 234,77 MW zlokalizowanych w Dąbrowie Górniczej, Olkuszu, Sławkowie, Zawierciu i Łazach. Ponadto zakupuje ciepło na swoje potrzeby od ośmiu dostawców zewnętrznych.

Jednym z przedsiębiorców dostarczających ciepło dla PEC, na potrzeby odbiorców z terenu Będzina i Dąbrowy Górniczej jest Elektrociepłownia EC Łagisza w Będzinie, należąca do grupy kapitałowej Energetyki Południe. Drugim dostawcą zewnętrznym pokrywającym zapotrzebowanie PEC na ciepło na terenie Dąbrowy Górniczej jest Elektrociepłownia EC Nowa Sp. z o.o. w Dąbrowie Górniczej, która po wyrażeniu zgody przez Prezesa UOKiK oraz sfinalizowaniu zamierzonej koncentracji, będzie należeć do grupy kapitałowej Energetyki Południe. Ponadto PEC w trzech kotłowniach lokalnych w Dąbrowie Górniczej wytwarza ciepło na potrzeby odbiorców w tym mieście.

Również jedno z osiedli w Czeladzi ogrzewane jest ze źródła należącego do aktywnego uczestnika tej koncentracji tj. przedsiębiorcy zależnego od Energetyki Południe tj. PKE SA – Elektrociepłownia Katowice.

PEC prowadzi przesył i dystrybucję wytworzonego i zakupionego ciepła 17 sieciami wodnymi i 2 sieciami parowymi, w tym 2 sieciami cieplnymi z Elektrociepłowni EC Łagisza, należącej do grupy kapitałowej Energetyki Południe, na terenie miasta Będzina i Dąbrowy Górniczej oraz ze źródła Elektrociepłowni EC Nowa Sp. z o.o. siecią cieplną na terenie miasta Dąbrowa Górnicza. Pozostałe sieci cieplne PEC dostarczają zakupioną od dostawców zewnętrznych energię cieplną bądź też wytworzoną w kotłowniach własnych, do odbiorców w pozostałych miastach, na terenie których PEC jest dystrybutorem ciepła.

Organ antymonopolowy zważył, co następuje

Rynki właściwe, na które koncentracja wywiera wpływ

Zgodnie z art. 4 pkt 9 ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów oraz pkt 7.1.2 rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 17 lipca 2007r. w sprawie zgłoszenia zamiaru koncentracji przedsiębiorców (Dz.U. Nr 134, poz. 937), do wyznaczenia rynku właściwego konieczne jest jego zdefiniowanie pod względem produktowym i geograficznym.

Właściwy rynek produktowy obejmuje towary, które ze względu na ich przeznaczenie, cenę oraz właściwości, w tym jakość uznawane są przez nabywców za substytuty.

² Dane Energetyki Południe za 2004r.

Natomiast przez właściwy rynek geograficzny rozumie się obszar oferowania towarów, 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.

Oznacza to, iż warunkiem niezbędnym do określenia rynku właściwego w danej sprawie jest jego zdefiniowanie w aspekcie produktowym i geograficznym.

Ponadto w myśl ww. rozporządzenia:

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 (rynków 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 jeśli jednocześnie 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 oraz udział w rynku tych przedsiębiorców 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 uwadze definicję rynku właściwego oraz kryteria wyznaczania rynku właściwego pod względem horyzontalnym, wertykalnym i konglomeratowym, organ antymonopolowy uznał, co następuje.

Ad. a) W niniejszej sprawie brak jest rynków właściwych, na które niniejsza koncentracja wywiera wpływ w układzie horyzontalnym.

Jak ustalono w toku tego postępowania, co prawda obaj bezpośredni uczestnicy tej koncentracji prowadzą działalność na rynku wytwarzania i obrotu ciepłem oraz przesyłu i dystrybucji ciepła jednakże w ocenie organu antymonopolowego przedsiębiorcy ci działają na rozłącznych rynkach geograficznych.

Jak przedstawiono to w opisie stanu faktycznego wspólnymi miejscowościami na terenie których prowadzą działalność na rynku energii cieplnej zarówno przedsiębiorcy należący do grupy kapitałowej Energetyki Południe (tj. Elektrociepłownia EC Łagisza w Będzinie oraz Elektrociepłownia EC Nowa Sp. z o.o. w Dąbr. Górn.) i PEC są obszary miast: Dąbrowa Górnicza, Czeladź oraz Będzin. Jednakże pomimo prowadzenia działalności na obszarze tych samych miast, przedsiębiorcy ci prowadzą w ocenie organu antymonopolowego działalność na rozłącznych rynkach geograficznych.

Rynek wytwarzania i obrotu ciepłem ma w ujęciu geograficznym zawsze charakter lokalny, ponieważ powiązany jest z rynkiem przesyłu i dystrybucji ciepła, bez którego nie mógłby funkcjonować. Charakter lokalny tego rynku wynika z zasięgu sieci ciepłowniczej. Ta z kolei ze względu na ubytki nośnika ciepła oraz straty ciepła podczas przesyłania, nie może być zbyt

długa. 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 reguły nie jest transportowane na dłuższe odległości .

Natomiast ze względu na to, iż rynek obrotu ciepłem może być realizowany jedynie poprzez sieć ciepłowniczą, pod względem geograficznym rynek ten wyznaczony jest przez możliwość dostawy wytworzonego ciepła do danej sieci.

System grzewczy PEC zasilany jest z różnych źródeł ciepła tj. zarówno ze źródeł zewnętrznych jak i z własnych kotłowni tego przedsiębiorcy. Źródła te zaopatrują w energię cieplną poszczególne części sieci ciepłowniczej. Pomimo istnienia pomiędzy niektórymi częściami tej sieci wzajemnych połączeń, są one wykorzystywane jedynie w wyjątkowych sytuacjach (tj. awarie), a ich użytkowanie jest możliwe jedynie po dokonaniu niezbędnych modernizacji czy też inwestycji. Ponadto jak zauważył Sąd Ochrony Konkurencji i Konsumentów w wyroku z dnia 31 maja 2000r. (sygn. akt XVII Ama 44/00), aby nowe źródło zaopatrzenia np. w wodę czy ciepło, mogło być uznawane za alternatywne do obecnego musi spełniać wymóg natychmiastowej dostępności bez ponoszenia nakładów inwestycyjnych. Stąd też w ocenie organu antymonopolowego każda sieć ciepłownicza, zaopatrywana z danego źródła ciepła, tworzy odrębny rynek geograficzny. Skutkiem czego przedsiębiorcy działający na rynku wytwarzania oraz obrotu ciepłem, zwykle prowadzą działalność w warunkach monopolu naturalnego.

Również rynek przesyłu i dystrybucji ciepła jest rynkiem lokalnym, wynikającym z zasięgu sieci ciepłowniczej, która ze względu na konieczność zapobiegania stratom ciepła ma zwykle charakter lokalny a jej długość nie przekracza 20 km i za pośrednictwem której dostarcza ciepło swoim odbiorcom. Tym samym zasięg sieci dystrybucyjnej wyznacza rynek geograficzny, na którym działa dystrybutor ciepła.

Z uwagi na to, iż produkowane i sprzedawane ciepło oraz jego dystrybucja odbywa się za pośrednictwem sieci cieplnej, 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 również i dystrybutorzy ciepła na rynku geograficznym obejmującym zasięg ich sieci nie spotykają się z konkurencją i są tzw. „monopolistami naturalnymi”.

Mając powyższe na uwadze należy stwierdzić, iż pomimo tego, że na terenie Dąbrowy Górniczej wytwórcą ciepła jest zarówno PEC jak i Energetyka Południe poprzez Elektrociepłownię EC Łągisza w Będzinie oraz Elektrociepłownię EC Nowa Sp. z o.o. w Dąbrowie Górniczej, która po sfinalizowaniu zamierzonej koncentracji również będzie należeć do grupy kapitałowej tego przedsiębiorcy, to przedsiębiorcy ci dostarczają jednakże wytworzone przez siebie ciepło do wzajemnie niepołączonych ze sobą sieci, które nie zostaną też połączone w najbliższym czasie. Tym samym energia cieplna wytworzona w różnych źródłach ciepła nie zostaje połączona w sieci. Przemawia to za uznaniem, iż każda sieć ciepłownicza zaopatrywana z danego źródła ciepła tworzy odrębny rynek. Na uznaniem każdej sieci za odrębny rynek przemawia również fakt, iż PEC posiada oddzielną taryfę zatwierdzoną przez Prezesa URE, pod względem źródła zaopatrzenia w ciepło, sieci ciepłowniczej oraz miejsca dostarczenia ciepła. Co powoduje z kolei różnice cenowe pomiędzy ciepłem dostarczonym poprzez te sieci.

Konsekwencją natomiast uznania, iż przedsiębiorcy ci działają na różnych rynkach geograficznych wytwarzania ciepła, w warunkach tzw. „monopolu naturalnego”, jest uznanie, iż brak jest w niniejszej sprawie właściwych rynków pod względem horyzontalnym.

Ad b) Dokonując oceny niniejszej koncentracji organ antymonopolowy uznał, iż w niniejszej sprawie występują rynki właściwe, na które koncentracja wywiera wpływ w układzie wertykalnym.

Jak opisano powyżej w tej decyzji, oprócz wytwarzania i wprowadzania do obrotu ciepła, PEC prowadzi również działalność na rynku przesyłu i dystrybucji energii cieplnej na obszarze 11 miejscowości. Sieć ta zaopatrywana jest w ciepło przez zewnętrznych producentów ciepła jak i również z własnych kotłowni PEC. Na obszarze trzech miejscowości tj. Dąbrowy Górniczej, Czeladzi i Będzina sieć ciepłownicza zaopatrywana jest w ciepło przez przedsiębiorców należących obecnie lub też którzy będą w najbliższym czasie należeć (Elektrociepłownia EC Nowa Sp. z o.o. w Dąbrowie Górniczej) do Energetyki Południe.

Mianowicie na obszarze Dąbrowy Górniczej oprócz ciepła wytwarzanego przez PEC, sieć ciepłownicza tego przedsiębiorcy jest zaopatrywana przez Elektrociepłownię EC Łagisza należąca do Energetyki Południe oraz przez Elektrociepłownię EC Nowa Sp. z o.o. w Dąbrowie Górniczej.

Również na obszarze Będzina jednym z dostawców ciepła dla PEC jest Elektrociepłownia EC Łagisza należąca do grupy Energetyki Południe.

Natomiast na obszarze Czeladzi dostawcami ciepła oprócz innych wytwórców ciepła jest Południowy Koncern Energetyczny SA należący także do grupy Energetyki Południe, przez którego wytworzone ciepło jest zaopatrywane jedno z osiedli w Czeladzi.

Tym samym na obszarze tych miejscowości istnieje powiązanie typu dostawca-odbiorca pomiędzy przedsiębiorcami należącymi do grupy kapitałowej Energetyki Południe oraz PEC. Ponieważ jak wykazano powyżej zarówno przedsiębiorcy zajmujący się wytwarzaniem jak i dystrybucją ciepła działają w warunkach tzw. „monopolu naturalnego” czyli ich udział w rynku znacznie przekracza 30%, należy uznać, iż w niniejszej sprawie istnieją rynki właściwe na które koncentracja ta wywiera wpływ w układzie wertykalnym. Rynkami tymi są rynki na obszarze miast Dąbrowa Górnicza, Czeladź oraz Będzin, gdzie przedsiębiorcy należący do grupy Energetyki Południe są wytwórcami oraz dostawcami ciepła do sieci PEC, a PEC jest odbiorcą tego ciepła.

Ad c) W przedmiotowej sprawie rynkami właściwymi, na które koncentracja wywiera wpływ w układzie konglomeratowym są :

- lokalne rynki sprzedaży energii elektrycznej odbiorcom końcowym, obejmujące obszar województw: małopolskiego, śląskiego, podkarpackiego, łódzkiego, opolskiego, świętokrzyskiego i dolnośląskiego. Udział grupy kapitałowej Energetyki Południe w każdym z tych rynków lokalnych wynosi (...)% , co jest wynikiem działania przedsiębiorców należących do grupy Energetyka Południe w ramach monopolu naturalnego,
- lokalne rynki sprzedaży usług dystrybucji energii elektrycznej, obejmujące obszar województw: małopolskiego, śląskiego, podkarpackiego, łódzkiego, opolskiego, świętokrzyskiego i dolnośląskiego. Udział grupy kapitałowej Energetyki Południe na każdym z tych rynków lokalnych wynosi (...)% ,
- lokalne rynki sprzedaży ciepła, udział Elektrowni Stalowa Wola na rynku sprzedaży ciepła na terenie Stalowej Woli i Niska wynosi (...)% . Natomiast udział Energetyki Ciepłej w Kamiennej Górze Sp. z o.o. (spółki należącej również do grupy Energetyka Południe), na rynku sprzedaży ciepła na terenie objętym zasięgiem sieci w Kamiennej Górze, wynosi (...)% , natomiast udział EC Tychy w rynku sprzedaży ciepła na terenie miasta Tychy wynosi (...)% ,
- lokalne rynki dystrybucji ciepła, udział Energetyki Ciepłej w Kamiennej Górze Sp. z o.o. oraz SCE Jaworzno III Sp. z o.o. w rynku dystrybucji ciepła na terenie objętym siecią ciepłą tych przedsiębiorców w Kamiennej Górze oraz Jaworznie wynosi ok. (...)% .

-lokalny rynek wytwarzania oraz dystrybucji ciepła przez Elektrociepłownię Tychy SA, na terenie objętym siecią ciepłą tego przedsiębiorcy w Tychach, na którym to obszarze udział PEC Katowice wynosi ok. (...)%,

-lokalne rynki wytwarzania oraz dystrybucji ciepła przez PEC Katowice oraz innych przedsiębiorców należących do grupy Energetyki Południe, na terenie objętym siecią ciepłą tego przedsiębiorcy w Katowicach, Chorzowie, Siemianowicach Śl., Świętochłowicach i Mysłowicach, na którym to obszarze udział PEC Katowice wynosi ok. (...)%,

Ocena skutków planowanej koncentracji

Zgodnie z art. 18 ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów, Prezes Urzędu wydaje zgodę na dokonanie koncentracji, w wyniku której konkurencja na rynku nie zostanie istotnie ograniczona, w szczególności poprzez powstanie lub umocnienie pozycji dominującej na rynku.

Dokonując oceny zasadności wyrażenia zgody na dokonanie zamierzonej koncentracji, organ antymonopolowy wziął przede wszystkim pod uwagę, iż w niniejszej sprawie brak jest rynków właściwych, na które zamierzona koncentracja wywiera wpływ w układzie horyzontalnym.

W ocenie organu antymonopolowego dokonanie tej koncentracji nie będzie miało również negatywnego wpływu na zdefiniowane w tej sprawie rynki właściwe, na które koncentracja ta wywiera wpływ w układzie wertykalnym. Przede wszystkim należy wskazać, iż zarówno PEC (dystrybutor ciepła) jak i przedsiębiorcy działający na rynku wytwarzania ciepła należący do grupy Energetyki Południe, działają na tych rynkach w warunkach tzw. „monopolu naturalnego”. Oznacza to, iż nie zachodzi podejrzenie, że przedsiębiorcy ci w wyniku dokonania tej koncentracji umocnią swoją pozycję na tych rynkach i tym samym, iż konkurencja na tym rynku zostanie istotnie ograniczona.

W niniejszej sprawie zdefiniowano co prawda właściwe rynki, na które koncentracja ta wywiera wpływ w układzie konglomeratowym, o jakich mowa w punkcie ad c) tej decyzji, jednakże w ocenie organu antymonopolowego, brak jest podstaw do uznania, iż dokonanie tej koncentracji może mieć wpływ na te rynki, na zmianę pozycji rynkowej tych przedsiębiorców oraz na pozostałe rynki, na których działają uczestnicy tej koncentracji.

Organ antymonopolowy pragnie ponadto podnieść, iż rynek energii cieplnej został poddany regulacji ustawy z dnia 10.04.1997r. Prawo Energetyczne (tekst jedn. Dz.U. z 2006r. Nr 89, poz. 625 ze zmian.). Jednym z podstawowych narzędzi regulacji tego rynku jest zatwierdzanie taryf ciepła przez Prezesa Urzędu Regulacji Energetyki. W ocenie organu antymonopolowego system zatwierdzania taryf przez Prezesa URE, w toku którego organ ten dokonuje kontroli zasadności wysokości zaproponowanych przez przedsiębiorcę kosztów i cen, zapewnia odbiorcom ochronę przed nadmiernym wzrostem cen.

Niniejsza decyzja zbieżna jest również z aktualnym orzecznictwem Komisji Europejskiej, która wielokrotnie wyrażała zgodę na dokonanie koncentracji przedsiębiorców energetycznych działających w warunkach tzw. „monopolu naturalnego”, kierując się przesłanką występowania administracyjnej regulacji rynku. Powyższe stanowisko Komisji Europejskiej zostało również wykorzystane przez organ antymonopolowy, w decyzjach wyrażających zgodę na integrację kapitałową producenta energii cieplnej oraz przedsiębiorcę zajmującego się jej przesyłem, obrotem i dystrybucją³.

³ Np. decyzja Prezesa UOKIK z dnia 27.08.2007r. nr DKK-13/07 w sprawie koncentracji Energetyki Południe SA w Katowicach oraz PEC Katowice SA w upadłości w Katowicach (sygn. akt DKK-1-421-14/07/GG).

Wobec powyższego w wyniku przeprowadzonego postępowania, organ antymonopolowy uznał, iż w wyniku dokonania zamierzonej koncentracji, konkurencja na rynku nie zostanie istotnie ograniczona, w szczególności przez powstanie lub umocnienie pozycji dominującej na rynku.

Stąd też orzeka się jak w sentencji niniejszej decyzji.

Zgodnie z art. 81 ust. 1 ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów, w związku z art. 479²⁸ § 2 ustawy z dnia 17 listopada 1964r. Kodeks postępowania cywilnego (Dz.U. z 1964r. Nr 43, poz. 296 ze zmian.) – 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 Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów w Katowicach.

DYREKTOR DELEGATURY
Urzędu Ochrony Konkurencji
i Konsumentów w Katowicach

ALICJA KRAL