

**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 48 763, (0-71) 34 05 920, fax (0-71) 34 05 922  
E-mail: wroclaw@uokik.gov.pl

---

Wrocław, dnia 15.03.2001 r.

RWR 565 - S - 5/2000/JM

**DECYZJA DL-WR- 6 / 2001**

Na podstawie :

1. art. 104 k.p.a. i art. 8 ust. 1 w związku z art. 4 pkt 4 *ustawy z dnia 24 lutego 1990r. o przeciwdziałaniu praktykom monopolistycznym i ochronie interesów konsumentów ( Dz.U. nr 52 z 1999r., poz. 547 z późn. zm.)* po rozpatrzeniu sprawy wszczętej na wniosek przedsiębiorcy Jerzy Wawiernia "Usługi Pogrzebowe" w Kamiennej Górze przeciwko Gminie Kamienna Góra i Miejskiemu Zakładowi Budżetowemu Gospodarki Komunalnej i Mieszkaniowej w Kamiennej Górze **nakazuje się zaniechanie stosowania praktyki monopolistycznej** polegającej na zawarciu porozumienia pomiędzy Gminą i ww. Zakładem Budżetowym, na mocy którego wyłączność na wykonywanie usług w zakresie kopania grobów (pod pochówki i grobowce) na cmentarzach komunalnych w Kamiennej Górze otrzymał, będący zarządcą tych cmentarzy, Miejski Zakład Budżetowy Gospodarki Komunalnej i Mieszkaniowej w Kamiennej Górze,
  
2. art. 104 k.p.a. i art. 19 ust. 1 pkt 3w związku z art. 4 pkt 4 *ustawy z dnia 24 lutego 1990r. o przeciwdziałaniu praktykom monopolistycznym i ochronie interesów konsumentów ( Dz.U. nr 52 z 1999r., poz. 547 z późn. zm.)* po rozpatrzeniu sprawy wszczętej na wniosek przedsiębiorcy Jerzy Wawiernia "Usługi Pogrzebowe" w Kamiennej Górze przeciwko Gminie Kamienna Góra i Miejskiemu Zakładowi Budżetowemu Gospodarki Komunalnej i Mieszkaniowej w Kamiennej Górze **nie stwierdza się stosowania praktyki monopolistycznej** polegającej na zawarciu porozumienia pomiędzy Gminą i ww. Zakładem Budżetowym, na mocy którego wyłączność na wykonywanie usług w zakresie murowania grobowców na cmentarzach komunalnych w Kamiennej Górze otrzymał, będący zarządcą tych cmentarzy, Miejski Zakład Budżetowy Gospodarki Komunalnej i Mieszkaniowej w Kamiennej Górze.

**UZASADNIENIE**

Do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów Delegatura we Wrocławiu wpłynął **wniosek Jerzego Wawiernia, właściciela zakładu "Usługi Pogrzebowe" w Kamiennej Górze**, zwanego dalej "ZUP", o wszczęcie postępowania administracyjnego przeciwko Gminie Kamienna Góra, zwanej dalej "Gminą" i oraz przeciwko zakładowi budżetowemu gminy - Miejskiemu Zakładowi Budżetowemu Gospodarki Komunalnej i Mieszkaniowej w Kamiennej Górze, zwanego dalej "MZBGKiM".

1. We wniosku z dnia 13.11.2000r. (data wpływu) - prawidłowo sporządzonym po wezwaniu Urzędu w trybie art. 64 § 2 kpa - ZUP podniósł, iż Gmina oraz MZBGKiM stosują praktyki monopolistyczne polegające na :
  - a) podziale rynku kopania grobów wg kryteriów podmiotowych oraz ograniczeniu dostępu do rynku i eliminowanie z niego podmiotów nieobjętych porozumieniem monopolistycznym,
  - b) przeciwdziałaniu ukształtowaniu się warunków niezbędnych do powstania bądź rozwoju konkurencji.W uzasadnieniu wnioskodawca wskazał, iż Gmina na mocy porozumienia z MZBGKiM czynności kopania grobów, murowania grobowców i inne na cmentarzach komunalnych zleca jedynie temu Zakładowi. Porozumienie to uniemożliwia ukształtowanie się rynku tych usług na tym terenie.
  
2. W związku z powyższym Urząd Ochrony Konkurencji i Konsumentów Delegatura we Wrocławiu uznał, iż wprawdzie wniosek skierowany jest przeciwko dwóm stronom, Gminie Kamienna Góra i MZBGKiM w Kamiennej Górze, to jednak w obu wypadkach ich prawa i obowiązki wynikają z tego samego stanu faktycznego oraz z tej samej podstawy prawnej. Tym samym Urząd, zgodnie z art. 62 kpa, **wszczął** jedno postępowanie administracyjne zarówno przeciwko Gminie Kamienna Góra, jak i przeciwko MZBGKiM w Kamiennej Górze w sprawie stosowania praktyk monopolistycznych polegających na:
  - nadużywaniu pozycji dominującej na rynku usług pogrzebowych poprzez wydanie i realizowanie zakazu samodzielnego wykonywania przez wnioskodawcę usług w zakresie kopania grobów i murowania grobowców na cmentarzach komunalnych w Kamiennej Górze, co mogło stanowić naruszenie art. 5 ust. 1 pkt 1 *ustawy z dnia 24 lutego 1990r. o przeciwdziałaniu praktykom monopolistycznym i ochronie interesów konsumentów (Dz.U. nr 52 z 1999r., poz.537 z późn. zm.)*
  - zawarciu porozumienia pomiędzy Gminą i ww. Zakładem Budżetowym, na mocy którego wyłączność na wykonywanie usług w zakresie kopania grobów i murowania grobowców na cmentarzach komunalnych w Kamiennej Górze otrzymał, będący zarządcą tych cmentarzy, Miejski Zakład Budżetowy Gospodarki Komunalnej i Mieszkaniowej w Kamiennej Górze, co mogło stanowić naruszenie art. 4 pkt 4 powołanej wyżej ustawy z dnia 24 lutego 1990r.
  
3. W odpowiedzi na wniosek z dnia 27 listopada 2000r. MZBGKiM nie zgodził się z zarzutami postawionymi w zawiadomieniu o wszczęciu postępowania antymonopolowego. W piśmie z dnia 27 listopada 2000r. podniósł, iż ZUP traktowany jest na równi z innymi zakładami pogrzebowymi wykonującymi usługi na terenie cmentarzy komunalnych. MZBGKiM nie zgadza się na kopanie grobów przez inne podmioty niż on sam, z uwagi na odpowiedzialność jaka ciąży na nim jako zarządcy tych cmentarzy. Ponadto zezwolenie przedsiębiorcom pogrzebowym na samodzielne kopanie grobów mogłoby spowodować utratę kontroli nad zagospodarowywaniem cmentarzy zgodnie z określonym planem. Od tej zasady czynione są wyjątki, gdy dochodzi do zbiegu terminu kilku pochówków - wtedy wydawana jest zgoda na wykopanie grobu przez inny zakład pogrzebowy. MZBGKiM nie zabrania innym podmiotom wykonywania murowanych piwniczek-głębinowych, na indywidualne zamówienia klientów. Nie wyraża natomiast zgody na budowanie całych ciągów grobowców pod kątem przyszłej sprzedaży i zagospodarowania. Związane jest to ograniczoną liczbą kwater pochówku i zagrożeniem wykupywania zbyt dużej ilości miejsc pod kątem zagospodarowania w bliżej nieokreślonej przyszłości.

Natomiast Gmina w piśmie z dnia 1grudnia 2000r. podała, iż w pełni akceptuje argumentację MZBGKiM zawartą w piśmie z dnia 27 listopada 2000r.

**Przeprowadzone przez Urząd Ochrony Konkurencji i Konsumentów postępowanie dowodowe pozwoliło na ustalenie następującego stanu faktycznego :**

1. Gmina Kamienna Góra jest właścicielem 2 cmentarzy komunalnych, przy ul. Katowickie oraz przy ul. Wałbrzyskiej. Cmentarz przy ul. Katowickiej jest już zamknięty dla dalszej eksploatacji, a pochówki wykonuje się jedynie w miejscach wcześniej wykupionych przez rodziny lub uzyskanych w wyniku rotacji. Natomiast drugi cmentarz, przy ul. Wałbrzyskiej, jest jeszcze w fazie inwestycji.  
(dowód : karta 39, 41, 83)
2. Na Gminie, jako właścicielu cmentarzy komunalnych, spoczywa ustawowy obowiązek ich utrzymania. W celu wykonania tego zadania własnego Gmina utworzyła zakład budżetowy. Na mocy uchwały Rady Miejskiej Kamienna Góra z dnia 11 czerwca 1991r. nr XII/75/91 przekształcono Przedsiębiorstwo Gospodarki Komunalnej i Mieszkaniowej w Kamiennej Górze w zakład budżetowy - MZBGKiM, któremu tą samą uchwałą nadano statut. Zgodnie z nim jednym z głównych zadań MZBGKiM jest administrowanie cmentarzy komunalnych. MZBGKiM posiada uprawnienia do samodzielnego występowania przed organami sądowymi i administracyjnymi we wszystkich sprawach należących do zakresu działania zakładu budżetowego oraz składania oświadczeń woli w zakresie praw i zobowiązań majątkowych dotyczących jego działalności statutowej. Zakład budżetowy jest przedsiębiorcą w rozumieniu art. 2 pkt 1 ustawy o przeciwdziałaniu praktykom monopolistycznym i ochronie interesów konsumentów, nie posiadającym osobowości prawnej, prowadzącym działalność gospodarczą oraz organizującym i świadczącym usługi o charakterze użyteczności publicznej.  
(dowód : karta 43-53, 84)
3. Wzajemne stosunki pomiędzy, działającym w imieniu Gminy zakładem budżetowym, a innymi przedsiębiorcami regulują, wydane przez MZBGKiM i obowiązujące od 1 sierpnia 1992r., dwa akty: "Zakres funkcjonowania i współpracy z podmiotami obcymi" oraz regulamin dla "Korzystających z cmentarza komunalnego i urzędzeń cmentarnych".  
(dowód : karta 41, 65-67, 86-88)
4. W akcie "Zakres funkcjonowania i współpracy z podmiotami obcymi" zawiera następujące zapisy :  
*"Kopanie grobów pod pochówki (lub grobowce) wykonywane jest wyłącznie przez pracowników administratora", (pkt 2),*  
*" Wszelkie inne prace wykonywane na cmentarzach, jak: stawianie nagrobków, murowanie piwniczek-grobowców itp - muszą być każdorazowo uzgadniane z administratorem, na co przy pozytywnej decyzji wydawana jest zgoda na piśmie", (pkt 3).*  
(dowód : karta 67, 86)
5. Jerzy Wawiernia działalność gospodarczą rozpoczął w 1987r., początkowo w zakresie działalności handlowej (trumny, artykuły pogrzebowe i liturgiczne, dewocjonalia, kwiaty) oraz pośrednictwa w zakresie załatwiania formalności związanych z usługami pogrzebowymi i przewozem zwłok. Dnia 6 listopada 2000r.

dokonał zmiany wpisu w ewidencji działalności gospodarczej. Zgodnie z nim obecnie przedmiotem jego działalności są usługi pogrzebowe i cmentarne w pełnym zakresie oraz handel artykułami związanymi z tymi usługami.  
(dowód : karta nr 31)

6. Wnioskodawca kilkakrotnie występował do Zarządu Miasta i MZBGKiM z prośbą o wyrażenie zgody na kopanie grobów pod pochówki lub grobowce. Za każdym razem otrzymywał negatywną odpowiedź. Dlatego też wykonanie tych czynności musiał podzlecać MZBGKiM. Sporadycznie zdarzało się, iż ze względu na zbieg terminu kilku pogrzebów , wnioskodawca taką zgodę otrzymał i samodzielnie wykopał grób.  
(dowód : karta nr 4, 5, 8, 10-12)

**Mając na uwadze zebrany materiał dowodowy Urząd Ochrony Konkurencji i Konsumentów Delegatura we Wrocławiu zważył, co następuje :**

Niniejsze antymonopolowe postępowanie administracyjne prowadzone było z wniosku przedsiębiorcy Jerzy Wawiernia "Usługi Pogrzebowe" w Kamiennej Górze w dwóch sprawach przeciwko dwóm przedsiębiorcom, Gminie i MZBGKiM. Wnioskodawca w jednym wniosku zarzucił obu przedsiębiorcom stosowanie takich samych praktyk monopolistycznych, zakazanych art. 5 ust. 1 i 4 pkt 4 ustawy antymonopolowej.

Zatem, przed przystąpieniem do ferowania merytorycznego rozstrzygnięcia w sprawie, organ antymonopolowy pragnie wyjaśnić, jakim przesłankami kierował się łącząc w jedno postępowanie obydwie sprawy oraz wydając w każdej z nich i w stosunku do każdego z uczestników oddzielne decyzje.

Art. 62 kpa stanowi iż w sprawach, w których prawa lub obowiązki stron wynikają z tego samego stanu faktycznego oraz z tej samej podstawy prawnej i w której właściwy jest ten sam organ administracji państwowej, można wszcząć i prowadzić jedno postępowanie dotyczące więcej niż jednej strony.

Dopuszczalność rozpatrzenia kilku spraw administracyjnych w jednym postępowaniu uzależniona jest od łącznego wystąpienia trzech przesłanek :

- identycznego stanu faktycznego,
- identycznej podstawy prawnej,
- właściwości jednego organu administracji państwowej.

Przypomnieć należy, iż MZBGKiM jest zakładem budżetowym gminy, działającym na podstawie uchwały gminy i w zakresie przez nią wyznaczonym. Ponadto przedstawione przez wnioskodawcę dowody na stosowanie praktyki monopolistycznej wskazywały na istnienie w obu tych przypadkach takiego samego stanu faktycznego. Natomiast, na mocy ustawy antymonopolowej, właściwym do rozstrzygnięcia sprawy jest Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów Delegatura we Wrocławiu.

Dlatego też organ antymonopolowy uznał, iż zostały spełnione powyższe przesłanki i zgodnie z dyspozycją art. 62 kpa obydwie sprawy połączył w jedno postępowanie administracyjne. Dowodem tego jest skierowanie pod jedną sygnaturą, jednego zawiadomienia o jego wszczęciu do wszystkich stron.

Powołany powyżej art. 62 kpa z prawnego punktu widzenia jest technicznym (procesowym) połączeniem czynności. W takim postępowaniu podejmuje się bowiem tyle decyzji, ile spraw się połączyło w jednym postępowaniu. Każda ze stron będzie adresatem decyzji w tej sprawie, a tylko czynności postępowania poprzedzającego wydanie tych decyzji są wspólne. Każda ze stron ma prawo do wniesienia odwołania od takiej decyzji rozstrzygającej o jej prawach i obowiązkach (B.Adamiak, J.Borkowski "Kodeks postępowania administracyjnego. Komentarz", Wyd. C.H.BECK, W-wa 1996r., teza 10, str. 320)

Mając powyższe na uwadze przedmiotowe rozstrzygnięcie merytoryczne zostało wydane w sprawie stosowania przez Gminę Kamienna Góra oraz Miejski Zakład Budżetowy Gospodarki Komunalnej i Mieszkaniowej w Kamiennej Górze praktyki monopolistycznej zakazanej art. 4 pkt 4 ustawy antymonopolowej, a polegającej na zawarciu porozumienia pomiędzy Gminą i ww. zakładem budżetowym, na mocy którego wyłączność na wykonywanie usług w zakresie kopania grobów i murowania grobowców na cmentarzach komunalnych w Kamiennej Górze otrzymał, będący zarządcą tych cmentarzy, Miejski Zakład Budżetowy Gospodarki Komunalnej i Mieszkaniowej w Kamiennej Górze.

I. Przez **porozumienia**, zgodnie z dyspozycją art. 2 pkt. 3 lit. a, b, c ustawy antymonopolowej, rozumie się sprzeczne z ustawą umowy, zawierane między przedsiębiorcami, między związkami tych przedsiębiorców oraz między przedsiębiorcami i związkami lub niektóre postanowienia tych umów, podjęte w jakiegokolwiek formie uzgodnienia dwóch lub więcej podmiotów, czy też wyrażone w postaci uchwały lub innych aktów związków przedsiębiorców.

Praktyką monopolistyczną określoną w art. 4 pkt 4 jest zawarcie porozumienia polegającego na ograniczeniu dostępu do rynku lub eliminowaniu z rynku podmiotów nie objętych porozumieniem.

Na praktykę tę więc składają się następujące przesłanki:

- zawiązanie się porozumienia pomiędzy niezależnymi podmiotami ekonomicznymi,
- porozumienie to musi ograniczać dostęp do rynku lub eliminować z rynku podmioty gospodarcze nim nie objęte.

Porozumienie ograniczające dostęp do rynku lub eliminujące zeń przedsiębiorców nim nie objętych może być zawarte zarówno przez konkurentów (porozumienie poziome), jak i między uczestnikami kolejnych faz obrotu gospodarczego (porozumienie pionowe). W świetle orzecznictwa naruszają ustawę porozumienia monopolistyczne, których założeniem (ważny jest sam zamiar, intencja) lub rezultatem jest istotne ograniczenie konkurencji na rynku. Umowy o wyłączność nie stanowią z mocy prawa praktyki monopolistycznej. Z praktyką taką mamy do czynienia wówczas gdy zostaną spełnione wszystkie przesłanki praktyki, określone w art. 4 pkt 4 ustawy antymonopolowej. Przepis ten zostanie naruszony gdy porozumienie zakłada, iż dzięki współpracy z niektórymi tylko podmiotami gospodarczymi pozostali będą traktowani w sposób nierównoprawny, ograniczeni w wolności prowadzenia działalności gospodarczej lub w inny sposób przymuszeni do ograniczenia swej działalności (patrz Stanisław Gronowski - Ustawa o przeciwdziałaniu praktykom monopolistycznym - komentarz, orzecznictwo, przepisy, wyjaśnienia WZPP Warszawa 1994).

Porozumienie pionowe, a z takim mamy do czynienia w niniejszym postępowaniu, w zasadzie w większości wypadków nie stanowi zagrożenia dla konkurencji. Jednakże gdy porozumienie pionowe wpływa na stosunki między konkurentami i odbija się negatywnie na układzie poziomym, wówczas występuje ograniczenie i utrudnianie konkurencji.

Na mocy przepisów prawnych, a w szczególności art. 2 ust 1 ustawy o cmentarzach i chowaniu zmarłych (Dz.U. z 1972r., Nr 47, poz. 298 z późn.zm.), art. 7 ust. 1 pkt 13 ustawy o samorządzie gminnym (Dz.U. z 1996r. Nr 13, poz. 74 z późn. zm.) oraz art. 1pkt 3 lit. c ustawy o podziale zadań i kompetencji określonych w ustawach szczególnych pomiędzy organy gminy a organy administracji rządowej oraz o zmianie niektórych ustaw (Dz.U. z 1990r. Nr 34, poz. 198 z późn. zm.) utrzymanie i zarządzanie cmentarzami komunalnymi zaliczone zostało do zadań własnych Gminy.

W celu wykonania nałożonych na nią zadań Gmina może tworzyć jednostki organizacyjne, w tym przedsiębiorstwa, i zawierać umowy z innymi podmiotami (art. 9 ust. 1 w/w ustawy o samorządzie gminnym). W niniejszej sprawie Gmina Kamienna Góra na mocy uchwały Rady Miejskiej z dnia 30 kwietnia 1991r. nr XI/69/91 powołała do życia zakład budżetowy gminy – MZBGKiM, któremu tą samą uchwałą nadała statut. Zgodnie z zapisem § 3 pkt 1 ppkt 6 Rozdziału II "Cel i przedmiot działania" zarząd i utrzymanie cmentarzy Gmina przekazała MZBGKiM. Tym samym dała przyzwolenie na podejmowanie przez ten zakład wszelkich czynności wynikających z zarządu cmentarzami.

Gmina, jako właściciel cmentarzy, na mocy art. 40 ust. 2 pkt 4 w/w ustawy samorządowej ma uprawnienie do wydawania odpowiednich przepisów gminnych dotyczących zasad i trybu korzystania z gminnych obiektów i urządzeń użyteczności publicznej, w tym z cmentarzy komunalnych. Z tego prawa Gmina Kamienna Góra z tej możliwości bezpośrednio nie skorzystała. Natomiast przepisy tj. "Zakres funkcjonowania i współpracy z podmiotami obcymi" oraz regulamin dla "Korzystających z cmentarza komunalnego i urządzeń cmentarnych" zostały wydane przez MZBGKiM w 1992 roku i obowiązują do dnia dzisiejszego.

Dowodem materialnym na istnienie porozumienia pomiędzy Gminą a MZBGKiM, utrudniającym konkurencję na rynku usług pogrzebowych jest zapis zawarty w akcie "Zakres funkcjonowania i współpracy z podmiotami obcymi". Zgodnie z jego literalnym brzmieniem *"kopanie grobów pod pochówki (lub grobowce) wykonywane jest wyłącznie przez pracowników administratora"* (pkt 2). Klauzula ta dająca wyłączność zakładowi budżetowemu w zakresie wykonywania czynności wykopu grobu pod pochówek lub grobowiec, wyklucza udział na tym rynku innych przedsiębiorców, w tym wnioskodawcę.

Powyższy akt, opracowany i wprowadzony w życie przez MZBGKiM, nie został oprotestowany przez Gminę, jako właściciela cmentarzy, która zgodnie ze wskazanymi powyżej przepisami odpowiedzialna jest za ich zarządzanie i utrzymanie. Gmina nie zgłosiła co do tych zapisów żadnych zastrzeżeń, a wręcz przeciwnie, na wniosek ZUP o wyrażenie zgody na wykonywanie czynności kopania grobów Rada Miasta odpowiadała negatywnie wskazując, iż należy to do wyłącznych kompetencji MZBGKiM (karta nr 11). Wobec powyższego, brak sprzeciwu Gminy jako podmiotu, na którym ciąży ustawowy obowiązek zarządu cmentarzami komunalnymi, bez zgody i akceptacji którego nie mogą być

podejmowane na tych cmentarzach jakiegokolwiek działania, uznać należy za jej przyzwolenie na takie działanie zakładu budżetowego oraz pełną akceptację zawartych w akcie zapisów. Oznacza to, iż doszło pomiędzy MZBGKiM a Gminą do faktycznego uzgodnienia w sprawie działań pozwalających zakładowi na utrudnianie rozwoju konkurencji na rynku usług pogrzebowych. Spełniona została tym samym dyspozycja art. 2 pkt 3 ustawy antymonopolowej, który za porozumienie uznaje m.in. podjęte w jakiegokolwiek formie uzgodnienia dwóch lub więcej przedsiębiorców.

Realizacja zawartej w pkt. 2 dokumentu "Zakres funkcjonowania i współpracy z podmiotami obcymi" klauzuli, zapewniającej MZBGKiM wyłączność w zakresie kopania grobów sprawia, że ograniczenie konkurencji jest nie tylko hipotezą, ale stało się faktem rzeczywistym, gdyż wykonywanie czynności w zakresie kopania mogił pod pochówki i grobowce przez innych przedsiębiorców niż MZBGKiM na cmentarzach komunalnych stało się niemożliwe.

W rezultacie porozumienie zawarte pomiędzy Gminą a MZBGKiM utrudnia konkurencję pomiędzy przedsiębiorcami pogrzebowymi na rynku usług pogrzebowych. Jednocześnie w jego wyniku MZBGKiM osiąga, w sposób sztuczny, przewagę konkurencyjną nad swoimi rywalami.

Mając powyższe na uwadze uznać należy, iż spełnione zostały łącznie dwie konieczne przesłanki zarzucanej praktyki monopolistycznej z art. 4 pkt 4, tj. doszło do zawarcia zakazanego porozumienia pomiędzy Gminą a MZBGKiM, w wyniku czego nastąpiło istotne ograniczenie dostępu innych niż zakład budżetowy przedsiębiorców, w tym wnioskodawcy, do rynku produktowego kopania grobów pod pochówki i grobowce.

- II. Brak jest natomiast w zgromadzonym materiale dowodowym dokumentów potwierdzających zarzut wnioskodawcy o zawarciu pomiędzy Gminą a zarządcą cmentarza porozumienia mającego na celu uniemożliwienie innym przedsiębiorcom murowania grobowców.

Swobodny dostęp do wykonywania tego typu usług gwarantuje przedsiębiorcom zapis pkt 3 "Zakresu funkcjonowania i współpracy z podmiotami obcymi" który stanowi, iż *"wszelkie inne prace wykonywane na cmentarzach, jak: stawianie nagrobków, murowanie piwniczek-grobowców itp. - muszą być każdorazowo uzgadniane z administratorem, na co przy pozytywnej decyzji wydawana jest zgoda na piśmie"*. Oznacza to zatem, że zarządca ma obowiązek dopuścić do wykonywania czynności pogrzebowych na terenie cmentarza także konkurencyjne zakłady pogrzebowe. Uzyskanie zgody jest tylko kwestią formalno- porządkową, związaną z utrzymaniem porządku przy zagospodarowywaniu cmentarza, gdyż nie może mieć miejsca sytuacja kopania grobów w miejscach wybranych samodzielnie przez zakłady pogrzebowe, bez informowania i uzgodnienia tego z zarządcą cmentarza. Natomiast obostrzenie w postaci wydania zgody związane jest niewątpliwie z ewentualnymi roszczeniami rodzin, których groby bliskich zostałyby uszkodzone podczas prac wykonywanych przez przedsiębiorcę. Ponadto, polityka zarządcy i właściciela cmentarza zmierzająca do uniemożliwienia przedsiębiorcom wykupu miejsc grzebalnych w celu ich zagospodarowania w bliższej lub dalszej przyszłości nie zasługuje na krytykę, gdyż zgoda na takie działanie mogłaby doprowadzić do zmonopolizowania tej części rynku usług pogrzebowych przez jednego przedsiębiorcę.

Jednocześnie, rozstrzygając sprawę w tej kwestii, należy przytoczyć wypowiedź wnioskodawcy zawartą w piśmie z dnia 30 stycznia 2001r., który nie podtrzymuje postawionego we wniosku zarzuty w sprawie zakazu murowania grobowców i zlecania tych czynności MZBGKiM.

Tym samym organ antymonopolowy uznał, iż uzgodnienia pomiędzy Gminą a MZBGKiM w sprawie wprowadzenia w akcie "Zakres funkcjonowania i współpracy z podmiotami obcymi" punktu 3, nie ograniczają dostępu do rynku innym niż zakład budżetowy przedsiębiorcom w zakresie czynności murowania grobowców. Zatem nie została spełniona druga z przesłanek koniecznych do stwierdzenia praktyki z art. 4 pkt 4 ustawy antymonopolowej. A skoro tak, należało orzec jak w sentencji.

Od niniejszej decyzji przysługuje stronom odwołanie do Sądu Okręgowego w Warszawie - sadu antymonopolowego za pośrednictwem Urzędu w terminie dwóch tygodni od doręczenia decyzji.

Z up. Prezesa  
Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów  
Dyrektor Delegatury we Wrocławiu  
Zbigniew Jurczyk

Otrzymują :  
Jerzy Wawiernia  
Usługi Pogrzebowe  
ul. Katowicka 28  
58-400 Kamienna Góra

Miejski Zakład Budżetowy  
Gospodarki Komunalnej i Mieszkaniowej  
w Kamiennej Górze  
ul. Sienkiewicza 3  
58-400 Kamienna Góra

Urząd Miasta  
w Kamiennej Górze  
pl. Grunwaldzki 1  
58-400 Kamienna Góra