

**PREZES**  
**URZĘDU OCHRONY KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**  
**DELEGATURA URZĘDU OCHRONY KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**  
**W KATOWICACH**

---

40-024 Katowice, ul. Powstańców 41a  
Tel./Fax (0-32) 256-46-96, Tel/Fax (0-32) 255-26-47, Tel. /Fax (0-32) 255-44-04  
E-mail: katowice@uokik.gov.pl

---

Katowice, 15.11.2002r.

RKT-411/17/02/MK

**Decyzja nr RKT-57/2002**

Na podstawie art. 104 k.p.a, art. 28 ust. 6 oraz art. 17 ustawy z dnia 15 grudnia 2000r. o ochronie konkurencji i konsumentów (Dz.U. z 2000r. Nr 122, poz.1319 oraz Dz.U. z 2001r. Nr 110, poz. 1189, Dz.U. Nr 154, poz. 1800, Dz.U. z 2002r. Nr 129, poz. 1102), w imieniu Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów **wydaje się zgodę** na dokonanie koncentracji polegającej na:

- a) przejęciu przez Południowy Koncern Energetyczny S.A. w Katowicach pośredniej kontroli nad Przedsiębiorstwem Energetyki Ciepłej Sp. z o.o. w Tychach, co jest koncentracją o jakiej mowa w art.12 ust.2 pkt 2 w/w ustawy,
- b) objęciu przez Południowy Koncern Energetyczny S.A. w Katowicach udziałów w podwyższonym kapitale zakładowym Przedsiębiorstwa Energetyki Ciepłej Sp. z o.o. w Tychach dających 39,1% głosów na zgromadzeniu wspólników tego przedsiębiorcy, powodujących uzyskanie co najmniej 25% głosów na zgromadzeniu wspólników, co jest koncentracją o jakiej mowa w art.12 ust.3 pkt 1 w/w ustawy.

**Uzasadnienie**

W dniu 26.07.2002r. do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów wpłynął wniosek Południowego Koncernu Energetycznego S.A. z siedzibą w Katowicach (zwany dalej PKE S.A.) dotyczący zamiaru koncentracji polegającej na:

- a) przejęciu przez PKE S.A. pośredniej kontroli nad Przedsiębiorstwem Energetyki Ciepłej Sp. z o.o. w Tychach (zwany dalej PEC Sp. z o.o.), co jest koncentracją o jakiej mowa w art.12 ust.2 pkt 2 ustawy z dnia 15 grudnia 2000r. o ochronie konkurencji i konsumentów (Dz.U. z 2000r. Nr 122, poz.1319 oraz Dz.U. z 2001r. Nr 110, poz. 1189, Dz.U. Nr 154, poz. 1800, Dz.U. z 2002r. Nr 129, poz. 1102-zwana dalej ustawą antymonopolową),
- b) objęciu przez PKE S.A. udziałów w podwyższonym kapitale zakładowym PEC Sp. z o.o. dających 39,1% głosów na zgromadzeniu wspólników tego przedsiębiorcy,

powodujących uzyskanie co najmniej 25% głosów na zgromadzeniu wspólników, co jest koncentracją o jakiej mowa w art.12 ust.3 pkt 1 w/w ustawy.

Pismem z dnia 01.08.2002r. w imieniu Prezesa Ochrony Konkurencji i Konsumentów (zwany dalej organem antymonopolowym) zostało wszczęte postępowanie w sprawie w/w koncentracji.

Aby zamiar koncentracji o jakiej mowa w art. 12 ust. 2 pkt 2 oraz ust. 3 pkt 1 ustawy antymonopolowej, podlegał obowiązkowi zgłoszenia Prezesowi Urzędu, zgodnie z art. 12 ust. 1 ustawy, łączny obrót przedsiębiorców uczestniczących w koncentracji w roku obrotowym poprzedzającym rok zgłoszenia zamiaru musi przekroczyć 50 mln EURO z uwzględnieniem przepisów art. 15 ustawy antymonopolowej.

Ponadto zgodnie z art. 13 pkt 1a i b oraz pkt 2 w/w ustawy, zamiar dokonania koncentracji podlega obowiązkowi zgłoszenia Prezesowi Urzędu, jeżeli obrót przedsiębiorcy nad którym na nastąpić przejęcie kontroli oraz którego akcje będą nabyte, przekroczył chociaż w jednym z dwóch lat obrotowych poprzedzających zgłoszenie równowartość 10 mln EURO na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej, oraz jeśli łączny udział w rynku przedsiębiorców zamierzających dokonać koncentracji przekroczył 20%.

Jak wynika z przekazanych przez PKE S.A. informacji, łączny obrót przedsiębiorców uczestniczących w koncentracji w rozumieniu art. 4 pkt 14 i 15 oraz art.15 ustawy antymonopolowej, w roku obrotowym poprzedzającym rok zgłoszenia tj. w 2001r. przekroczył 50 mln EURO i wyniósł około (...) EURO (karta nr 20).

Ponadto jak wynika z informacji przekazanych przez PKE S.A., obrót przedsiębiorcy, nad którym ma zostać przejęta pośrednia kontrola oraz którego akcje mają zostać nabyte czyli PEC Sp. z o.o. art. 4 pkt 14 i 15 oraz art. 15 ustawy antymonopolowej, na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej, przekroczył w 2001r. równowartość 10 mln EURO i wynosił (...) EURO (karta nr 20). Zatem do zamierzonej koncentracji nie znajduje zastosowanie, wyłączenie zgłoszenia przewidziane w art.13 ust.1 ustawy antymonopolowej.

Ponadto do zamierzonej koncentracji nie znajduje zastosowanie wyłączenie o jakim mowa w art.13 pkt 2 ustawy antymonopolowej, gdyż jak wynika z przekazanych przez PKE S.A. informacji (karta nr 44), udział PEC Sp. z o.o. na rynku dostawy ciepła realizowanego za pośrednictwem systemu ciepłowniczego na terenie Gminy Tychy, wynosi (...)%.

Przedsiębiorcami bezpośrednio uczestniczącymi w tej koncentracji jest PKE S.A. oraz PEC Sp. z o.o.

Obaj w/w przedsiębiorcy są członkami grup kapitałowych w rozumieniu art. 4 pkt 14 ustawy antymonopolowej.

PKE S.A. powstał 24.05.2000r., założycielami tego przedsiębiorcy były elektrownie Jaworzno III S.A., Łaziska S.A., Łagisza S.A., Siersza S.A. oraz Halemba S.A. (karta nr 38). Następnie do struktury PKE S.A. weszły Elektrownia Blachownia S.A., Elektrociepłownia Katowice oraz ZEC Bielsko-Biała (karta nr 39). Wykaz przedsiębiorców wchodzących w skład grupy kapitałowej PKE S.A. oraz rodzaj posiadanej przez PKE S.A. kontroli opisany jest na kartach od nr 319 nr 326 akt sprawy. Przedmiotem działalności grupy kapitałowej PKE S.A. jest przede wszystkim: wytwarzanie, przesyłanie i dystrybucja energii elektrycznej, produkcja i dystrybucja

ciepła w parze wodnej i gorącej wodzie, oraz pozostała działalność wg. PKD (karty nr 8 do nr 10).

Natomiast większościovym udziałowcem PEC Sp. z o.o. jest Gmina Tychy posiadająca - 97,55% głosów, ponadto 1,31% głosów posiada Elektrociepłownia Tychy S.A. Pozostałe udziały należą do mniejszych udziałowców w tym i do PKE S.A.-0,24% głosów (karta nr 317). PEC Sp. z o.o. sprawuje natomiast kontrolę nad Przedsiębiorstwem Inżynierii Sanitarnej Sp. z o.o. w Tychach (karta nr 36), wykonując prawa ze 100% głosów na zgromadzeniu wspólników tego przedsiębiorcy.

Przedmiotem działalności PEC Sp. z o.o. w Tychach jest przede wszystkim działalność związana z produkcją i dystrybucją ciepła w parze wodnej i gorącej wodzie (karta nr 12). Natomiast przedmiotem działalności „PIS” Sp. z o.o. są usługi w zakresie handlu hurtowego i detalicznego art. gospodarstwa domowego oraz inne usługi (karta nr 36).

Zamierzona koncentracja w formie przewidzianej w art.12 ust.3 pkt 1 ustawy antymonopolowej będzie polegała na objęciu przez PKE S.A. udziałów w PEC Sp. z o.o. powodujące uzyskanie co najmniej 25% głosów na zgromadzeniu wspólników. (karta nr 14). Zgodnie z zawartą przez PKE S.A., PEC Sp. z o.o. oraz Gminę Tychy Umową Inwestycyjną z dnia 11 lipca 2002r. –zwana dalej umową (karta nr 269 do nr 283) zamiarem stron jest podwyższenie kapitału zakładowego PEC Sp. z o.o. o łączną kwotę 30.000.000 zł w trzech etapach – w 2002 r., do końca 2003 r. i do końca 2004 r. W każdym z etapów kapitał zakładowy PEC Sp. z o.o. zostanie podwyższony o 10.000.000 zł poprzez ustanowienie nowych udziałów, które obejmie PKE S.A. Udziały ustanowione w pierwszym etapie będą uprzywilejowane co do głosu w stosunku 1 udział – 3 głosy i w wyniku ich objęcia PKE S.A. uzyska łącznie 21,44 % głosów na zgromadzeniu wspólników PEC Sp. z o.o. Udziały utworzone w drugim i trzecim etapie będą uprzywilejowane co do głosu w stosunku 1 udział – 2 głosy i w wyniku ich objęcia PKE S.A. uzyska w drugim etapie łącznie 31,49 % głosów, a w trzecim etapie łącznie 39,1 % głosów na zgromadzeniu wspólników PEC Sp. z o.o.

Natomiast zamierzona koncentracja w formie określonej w art. 12 ust. 2 pkt 2 ustawy antymonopolowej ma się dokonać poprzez przejęcie przez PKE S.A. pośredniej kontroli nad całym przedsiębiorcą PEC Sp. z o.o. w wyniku zawarcia w/w umowy przez PKE S.A., PEC Sp. z o.o. oraz Gminę Tychy. W związku ze zwiększeniem udziału kapitałowego PKE S.A. w PEC Sp. z o.o. (objęcie udziałów w podwyższanym kapitale zakładowym PEC Sp. z o.o.) w sposób opisany powyżej, zamiarem stron jest wykonywanie przez PKE S.A. kontroli nad strategicznymi decyzjami PEC Sp. z o.o., które zgodnie z postanowieniami umowy, w zakresie formy koncentracji, obejmują decyzje podejmowane przez Zgromadzenie Wspólników PEC Sp. z o.o. w następujących sprawach (pkt 7.2 umowy-karta nr 277): rozwiązania, połączenia, podziału względnie przekształcenia PEC Tychy, zbycia lub wydzierżawienia przedsiębiorstwa lub zorganizowanej części przedsiębiorstwa, zmiany Umowy Spółki, podwyższenia kapitału zakładowego, przy czym jeżeli objęcie udziałów podwyższenia kapitału miałyby nastąpić w zamian za wkład niepieniężny, wartość wkładu niepieniężnego zostanie – przed podjęciem uchwały Zgromadzenia Wspólników o podwyższeniu kapitału zakładowego - wyceniona przez niezależny podmiot, określony wspólnie przez Gminę Tychy i PKE S.A., metodą przez nie określoną, zaoferowania objęcia udziałów podwyższenia podmiotowi nie będącemu

dotychczasowym współnikiem, zatwierdzania kierunków rozwoju PEC Tychy oraz wieloletnich programów jej działania, podziału zysku, udzielenia absolutorium członkom organów, wyrażania zgody na zbycie udziałów na rzecz podmiotów nie będących dotychczasowymi współnikami PEC Tychy lub prowadzącym działalność konkurencyjną wobec PKE (karta nr 14 i 15). W wyniku powyższych zapisów w umowie, PKE S.A. przejmie faktyczną pośrednią kontrolę nad PEC Sp. z o.o. w rozumieniu art.12 ust.2 pkt 2 ustawy antymonopolowej.

Z powyższego wynika, iż skutkiem zawarcia przez PKE S.A. oraz PEC Sp. z o.o. i Gminę Tychy w/w umowy, będzie nie tylko posiadanie przez PKE S.A. 39,1% głosów na zgromadzeniu wspólników PEC Sp. z o.o., ale również kluczowy wpływ PKE S.A. na strategiczne, powyżej wymienione decyzje PEC Sp. z o.o., co daje w rzeczywistości PKE S.A. pośrednią kontrolę nad tym przedsiębiorcą. Celem powyższego zamiaru wykonywania pośredniej kontroli nad PEC Sp. z o.o. jest ochrona inwestycji wykonywanej przez PKE S.A. w PEC Sp. z o.o. i zabezpieczenie przeznaczenia wykorzystania środków pochodzących z wpłat przez PKE S.A. na podwyższony kapitał zakładowy PEC Sp. z o.o. wyłącznie na cele określone w w/w umowie inwestycyjnej (karty nr 313 i 314). Zgodnie z pkt 14 umowy (karta nr 281), PKE S.A. będzie posiadać pośrednią kontrolę nad PEC Sp. z o.o. w czasie obowiązywania umowy inwestycyjnej tj. do dnia zakończenia Inwestycji PKE, jednakże nie krócej niż do dnia 31.12.2005r. z wyjątkiem postanowień art.7 pkt 2, 3 i art.15, które będą obowiązywać aż do dnia zrealizowania i rozliczenia inwestycji zgodnie z zał. nr 5 do tej umowy. Oznacza to, iż PKE S.A. będzie posiadać pośrednią kontrolę nad PEC Sp. z o.o. do dnia rozliczenia inwestycji. Zatem po okresie końcowym, obowiązywania umowy, PKE S.A. posiadać będzie wyłącznie uprawnienia wynikające z ilości i procentu głosów na zgromadzeniu wspólników PEC Sp. z o.o. oraz osobiste prawo zapisane w umowie spółki PEC Sp. z o.o. do mianowania jednego członka zarządu-wiceprezesa oraz jednego członka Rady Nadzorczej.

Przyczyną koncentracji po stronie PEC Sp. z o.o. jest pozyskanie inwestora, który zapewni wsparcie kapitałowo - finansowe dla prowadzonej przez PEC Sp. z o.o. działalności gospodarczej, polegającej na zaspokajaniu zbiorowych potrzeb wspólnoty gminnej, obejmujące zaopatrzenie w energię cieplną, w szczególności w zakresie produkcji i dystrybucji ciepła na terenie Gmin Tychy oraz Łaziska Górne. Zamierzona koncentracja ma na celu zapewnienie PEC Sp. z o.o. środków finansowych na konieczny rozwój i modernizację infrastruktury ciepłowniczej. Ponadto celem koncentracji jest obniżenie kosztów świadczonych usług przesyłowych, dywersyfikacja działalności PEC Sp. z o.o., rozszerzenie zakresu świadczonych usług, rozwój rynków ciepła i wzrost sprzedaży m.in. ze źródła PKE S.A., włączenie PEC Sp. z o.o. w skład silnej grupy kapitałowej PKE S.A. – synergia działań, wykorzystanie rodzimego (polskiego) kapitału dla poprawy efektywności pracy systemów ciepłowniczych jako alternatywy dla sprzedaży przedsiębiorstw ciepłowniczych przez Gminy oraz stworzenie wspólnie z gminą przedsiębiorstwa multi-utility.

Natomiast skutkami koncentracji na być: uzyskanie przez PEC Sp. z o.o. kapitału na modernizację infrastruktury ciepłowniczej, modernizacja systemów ciepłowniczych pozwalająca na optymalizację ich pracy i obniżenie kosztów eksploatacji, zahamowanie wzrostu cen ciepła u odbiorcy, rozszerzenie zakresu świadczonych przez

PEC Sp. z o.o. usług powodujące lepsze wykorzystanie zatrudnionych pracowników oraz stworzenie nowych miejsc pracy oraz poprawa wiarygodności kredytowej PEC Sp. z o.o. (karta nr 316). Skutkiem koncentracji dla PKE S.A. ma być umocnienie i rozwój organizacyjny ułatwiający zarządzanie w ramach poszczególnych działalności, optymalizacja wykorzystania zasobów ludzkich i optymalizacja zasobów gospodarczych (karta nr 66).

#### Charakterystyka rynku na którym działają uczestnicy koncentracji :

PKE S.A. dokonuje sprzedaży energii elektrycznej na rynku ogólnopolskim i w 2001r. pokrywał (...)% zapotrzebowania na energię w kraju (karta nr 42). Dystrybucja energii elektrycznej wytworzonej przez PKE S.A. jest dokonywana poprzez Polskie Sieci Elektroenergetyczne S.A. oraz zakłady dystrybucyjne (karta nr 54).

Natomiast w zakresie energii cieplnej PKE S.A. posiada (...)% udziału w sprzedaży ciepła ogółem w kraju (karta nr 43). W zakresie sprzedaży ciepła PKE S.A. działa głównie na terenie województw: śląskiego, opolskiego i małopolskiego (karta nr 43 i 334). Udział procentowy PKE S.A. na rynku sprzedaży ciepła wynosi od (...)% (woj. małopolskie) do (...)% (woj.śląskie-karta nr 364). Ponadto jak podaje PKE S.A., na danym rynku lokalnym na którym PKE S.A. produkuje i prowadzi dystrybucję ciepła, nie jest monopolistą naturalnym (karta nr 381). Na rynkach lokalnych na których PKE S.A. jest producentem ciepła, a inny podmiot jego dystrybutorem, działają jeszcze inni producenci i dystrybutorzy ciepła. Jako przykład PKE S.A. podaje, iż na rynku lokalnym Katowic występują oprócz PKE S.A. inni producenci ciepła: np. Elektrociepłownia Chorzów, Zakład Energetyki Ciepłej Katowice i Przedsiębiorstwo Energetyki Ciepłej Katowice (karta nr 382). Dystrybucja produkowanego przez PKE S.A. ciepła, odbywa się poprzez zakłady dystrybucyjne (karta nr 54 i 335).

PEC Sp. z o.o. jest przed wszystkim dystrybutorem ciepła i dokonuje sprzedaży energii cieplnej na rynku geograficznym Gminy Tychy i Łaziska Górne. PEC Sp. z o.o. na terenie Gminy Tychy realizuje sprzedaż ciepła za pośrednictwem własnej sieci ciepłowniczej. Dostawa energii cieplnej w ten sposób pokrywa (...)% zapotrzebowania na ciepło w tej Gminie. Alternatywnym źródłem ciepła dla sieci ciepłowniczej są: kotłownie węglowe, gaz ziemny, kotłownie olejowe oraz piece węglowe (karta nr 44). W zakresie dostawy ciepła poprzez system ciepłowniczy w Gminie Tychy, udział PEC Sp. z o.o. wynosi-(...)%. Pozostałe (...)% rynku posiada Elektrociepłownia Tychy S.A.(karta nr 44), która jest na tym rynku konkurentem PEC Sp. z o.o.(karta nr 51). Sprzedawane przez PEC Sp. z o.o. na terenie Gminy Tychy ciepło pochodzi z Elektrociepłowni Tychy S.A.-(...) % dostaw (karta nr 335) oraz w niewielkich ilościach z kotłowni własnych PEC Sp. z o.o.: Wikowyje, Wieczorka i Wolności. Odbiorcami są głównie spółdzielnie mieszkaniowe w Tychach, odbiorcy przemysłowi i inni (karta nr 58). Natomiast na terenie Gminy Łaziska Górne, PEC Sp. z o.o. zakupuje ciepło od Elektrowni Łaziska S.A. -należącej do PKE S.A. (...% ogółu dostawy ciepła dla PEC Sp. z o.o. - karta nr 336) i dostarcza je poprzez sieć dzierżawioną od Gminy Łaziska Górne (karta nr 336). Konkurentem dla PEC Sp. z o.o. na terenie Gminy Tychy jest Elektrociepłownia Tychy S.A. a na terenie Gminy Łaziska Górne- Przedsiębiorstwo Energetyczne „Megawat” Sp. z o.o. w Czerwionce-Leszczynach (karta nr 336 i 361). Ilość sprzedaży ciepła przez PKE S.A. na rzecz PEC

Sp. z o.o. terenie Gminy Łaziska Górne wynosi około (...)%. Pozostałą ilość ciepła PKE S.A. sprzedaje PE „Megawat” Sp. z o.o. ((...)% udziału w rynku-karta nr 362).

Obaj bezpośredni uczestnicy tej koncentracji działają na rynku energii cieplnej z tym, iż grupa PKE jest głównie jego wytwórcą a PEC Sp. z o.o. głównie dystrybutorem. Rynkiem geograficznym na którym działa przedsiębiorca przejmowany tj. PEC Sp. z o.o. jest rynek Gmin Tychy i Łaziska Górne.

Dlatego też na potrzeby niniejszej koncentracji, rynkiem właściwym w tej sprawie, który będzie podlegał ocenie pod kątem skutków jakie dla konkurencji i konsumentów mogą zaistnieć po dokonaniu koncentracji są lokalne rynki wytwarzania i dystrybucji energii cieplnej na terenie Gmin Tychy i Łaziska Górne.

Organ antymonopolowy ustalił i zważył co następuje:

Przepis art.17 ustawy antymonopolowej stanowi, iż organ antymonopolowy 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 istotnie ograniczona.

Wobec tego warunkiem koniecznym do wydania przez organ antymonopolowy zgody na koncentrację jest wykazanie, iż jej dokonanie nie spowoduje powstania pozycji dominującej na rynku ani jej umocnienia oraz, iż dokonanie koncentracji nie spowoduje ograniczenia konkurencji na rynku. Tym samym warunkiem koniecznym do wydania przez organ antymonopolowy zgody na dokonanie koncentracji jest wykazanie, iż uzyskanie lub umocnienie pozycji dominującej na rynku nie będzie skutkowało istotnym ograniczeniem konkurencji.

Warunkiem koniecznym do ocenienia czy dokonanie zamierzonej koncentracji spowoduje uzyskanie lub umocnienie pozycji dominującej na rynku przez uczestników koncentracji, jest ustalenie rynku właściwego w tej sprawie, udziału w tym rynku uczestników koncentracji oraz skutków jej dokonania.

Jak wykazano powyżej obaj bezpośredni uczestnicy tej koncentracji działają na rynku energii cieplnej z tym, iż grupa PKE S.A. jest głównie jego wytwórcą a PEC Sp. z o.o. głównie dystrybutorem. Rynkiem geograficznym na którym działa przedsiębiorca przejmowany tj. PEC Sp. z o.o. jest rynek lokalny Gmin Tychy i Łaziska Górne. Tym samym skutki dokonania zamierzonej koncentracji mogą być odczuwalne przede wszystkim na terenie Gmin Tychy i Łaziska Górne.

Dlatego też na potrzeby niniejszej koncentracji, organ antymonopolowy ustalił, iż rynkiem właściwym w tej sprawie, który będzie podlegał ocenie pod kątem skutków jakie dla konkurencji i konsumentów mogą zaistnieć po dokonaniu koncentracji są lokalne rynki wytwarzania i dystrybucji energii cieplnej na terenie Gmin Tychy i Łaziska Górne.

Zgodnie z art.4 pkt 9 ustawy antymonopolowej, przez pozycję dominującą rozumie się pozycję przedsiębiorcy, która umożliwia mu zapobieganie skutecznej konkurencji na rynku właściwym poprzez stworzenie mu możliwości działania w znacznym zakresie niezależnie od konkurentów, kontrahentów oraz konsumentów, domniemywa się, że przedsiębiorca ma pozycję dominującą, jeżeli jego udział w rynku przekracza 40%.

Na powyżej określonym rynku właściwym w sprawie, PEC Sp. z o.o. posiada na terenie Gminy Tychy-95% udział w rynku, a na terenie Gminy Łaziska Górne (...)%. Tym samym PEC Sp. z o.o. na rynkach lokalnych sprzedaży ciepła w obu Gminach posiada pozycję dominującą w rozumieniu art.4 pkt 9 w/w ustawy antymonopolowej.

Na określonym powyżej rynku właściwym w tej sprawie, działalność związaną z wytwarzaniem ciepła prowadzi PKE S.A., gdyż Elektrownia Łaziska S.A. –należąca do grupy PKE S.A., jest na terenie tej Gminy praktycznie jedynym wytwórcą ciepła (karta nr 361). Alternatywnym źródłem ciepła są indywidualne kotłownie opalane węglem lub gazem (karta nr 362). Tym samym można przyjąć, iż na terenie Gminy Łaziska Górne, Elektrownia Łaziska S.A. jest jedynym podmiotem zajmującym się w sposób zawodowy wytwarzaniem energii cieplnej. Dlatego też w rozumieniu art.4 pkt 9 ustawy antymonopolowej, posiada na tym rynku lokalnym pozycję dominującą.

Jak wynika z art. 17 w/w ustawy organ antymonopolowy nie mógłby wydać zgody na dokonanie danej koncentracji, jeśli w jej wyniku doszłoby do uzyskania lub umocnienia pozycji dominującej na rynku przez przedsiębiorcę posiadającego już taką pozycję oraz jeśli zamierzona koncentracja spowodowałaby istotne ograniczenie konkurencji.

Powyżej organ antymonopolowy wykazał, iż w rozumieniu art.4 pkt 9 ustawy antymonopolowej, PKE S.A. posiada pozycję dominującą na rynku lokalnym wytwarzania ciepła na terenie Gminy Łaziska Górne, natomiast drugi uczestnik koncentracji tj. PEC Sp. z o.o. posiada pozycję dominującą na rynkach lokalnych dystrybucji ciepła na terenie Gmin Tychy i Łaziska Górne.

Wobec powyższego zgodnie z art.17 ustawy antymonopolowej, w niniejszym przypadku organ antymonopolowy mógłby zakazać dokonania zamierzonej koncentracji, w przypadku wykazania, iż jej dokonanie spowoduje umocnienie pozycji dominującej na rynku uczestników koncentracji i wskutek czego konkurencja na rynku zostanie istotnie ograniczona.

Jak wykazano powyżej PEC Sp. z o.o. posiada pozycję dominującą na rynkach lokalnych dystrybucji ciepła na terenie Gmin Tychy i Łaziska Górne. Natomiast PKE S.A.-Elektrownia Łaziska S.A. posiada na terenie Gminy Łaziska Górne pozycję dominującą na rynku wytwarzania ciepła. Wobec tego na skutek przejścia przez PKE S.A. kontroli nad PEC Sp. z o.o., PKE S.A. uzyska pośrednio pozycję dominującą na rynku dystrybucji ciepła na terenie Gmin Tychy i Łaziska Górne.

Jednakże do zakazania na podstawie art.19 ustawy antymonopolowej, niniejszej koncentracji niezbędne jest wykazanie, iż jej dokonanie może spowodować istotne ograniczenie konkurencji na rynku tj. w tym przypadku na lokalnych rynkach wytwarzania i dystrybucji ciepła na terenie Gminy Łaziska Górne oraz na rynku lokalnym dystrybucji ciepła w Gminy Tychy.

Jak wykazano to w niniejszej decyzji, na rynku swojej działalności tj. dystrybucji ciepła na terenie Gmin Tychy i Łaziska Górne, PEC Sp. z o.o. posiada pozycję dominującą. Konkurentami PEC Sp. z o.o. są na terenie Gminy Tychy – Elektrociepłownia Tychy S.A., natomiast na terenie Gminy Łaziska Górne - PE „Megawat” Sp. z o.o.

Natomiast PKE S.A. – Elektrownia Łaziska S.A., na rynku właściwym dla tej koncentracji tj. na rynku lokalnym Gminy Łaziska Górne, jest jedynym

profesjonalnym wytwórcą ciepła, świadczącym te usługi w sposób zarobkowy. Ciepło wytwarzane w Elektrowni Łaziska S.A. jest sprzedawane PEC Sp. z o.o. oraz PE Megawat Sp. z o.o. w Czerwoncu-Leszczynach. Tym samym Elektrownia Łaziska S.A. należąca do PKE S.A. sprzedaje ciepło do dwóch konkurencyjnych podmiotów tj. PEC Sp. z o.o. ((...)% ) oraz do PE Megawat Sp. z o.o. (karta nr 361). Z powyższego wynika, iż na terenie Gminy Łaziska Górne, zamierzona koncentracja charakter wertykalny. Wynika z tego, iż wytwórca ciepła przejmuje kontrolę nad dystrybutorem ciepła, czyli nad przedsiębiorcą świadczącym usługi na dalszym stopniu obrotu ciepłem. Tym samym PKE S.A. nie przejmuje kontroli nad swoim konkurentem, lecz nad kooperantem. Wobec czego z racji nie posiadania przez PKE S.A. konkurencji w zakresie wytwarzania ciepła na terenie Gminy Łaziska, dokonanie zamierzonej koncentracji nie spowoduje istotnego ograniczenia konkurencji na tym rynku lokalnym. Przejęcie przez PKE S.A. kontroli nad PEC Sp. z o.o. nie spowoduje również ograniczenia konkurencji na rynku lokalnym dystrybucji ciepła w Łaziskach Górnych, gdyż na tym rynku nadal będzie funkcjonować PE „Megawat” Sp. z o.o. Jak wynika z informacji PKE S.A., przedsiębiorca ten nie planuje przejęcia w przyszłości tej firmy (karta nr 361). Tym samym poprzez dokonanie zamierzonej koncentracji, konkurencja na rynku wytwarzania i dystrybucji ciepła w Gminie Łaziska Górna nie zostanie istotnie ograniczona.

Natomiast na lokalnym rynku dystrybucji ciepła w Gminie Tychy, pozycję dominującą posiada obecnie PEC Sp. z o.o., posiadając na tym rynku (...) % udział. Przejęcie przez PKE S.A. kontroli nad PEC Sp. z o.o. spowoduje uzyskanie pośrednio przez PKE S.A. pozycji dominującej na rynku dystrybucji ciepła na lokalnym rynku w Gminie Tychy. Jednakże dokonanie zamierzonej koncentracji nie spowoduje istotnego ograniczenia konkurencji na rynku dystrybucji ciepła w Gminie Tychy, gdyż nadal na tym rynku będzie funkcjonować Elektrociepłownia Tychy S.A. - konkurent PEC Sp. z o.o., który to przedsiębiorca jest równocześnie dostawcą ciepła dla PEC Sp. z o.o.

Tym samym jak wynika, z powyższych ustaleń organu antymonopolowego, pomimo uzyskania w wyniku tej koncentracji przez PKE S.A. pośrednio pozycji dominującej na rynku lokalnym dystrybucji ciepła w Gminie Tychy i Łaziska Górne, dokonanie tej koncentracji nie spowoduje istotnego ograniczenia konkurencji na rynku wytwarzania i dystrybucji energii cieplnej w Gminie Łaziska Górne oraz dystrybucji w Gminie Tychy. Oznacza to, iż dokonanie zamierzonej koncentracji nie spowoduje ograniczenia działalności konkurentów PEC Sp. z o.o. na tych rynkach.

Ponadto należy zauważyć, iż jak uważa PKE S.A. (karta nr 57), rynek na którym działa ten przedsiębiorca jest w fazie stabilizacji, tak dla energii elektrycznej jak i ciepła. Natomiast rynek na którym działa PEC Sp. z o.o. jest rynkiem dojrzałym, gdyż możliwości rozwojowe uzależnione są od pozyskiwania nowych odbiorców.

Rynek wytwarzania i dostawy energii elektrycznej i cieplnej, jest rynkiem specyficznym. Specyfika ta polega właśnie na stabilizacji tego rynku. Ze względu na dużą kapitałochłonność majątku, nie jest łatwo wejść na ten rynek nowym inwestorom, chcącym rozpocząć na tym rynku działalność poprzez budowę źródeł wytwarzania energii elektrycznej i cieplnej. Dlatego też przedsiębiorcy chcący inwestować w tę branżę, przejmują najczęściej przedsiębiorców już na tym rynku istniejących. Jest to spowodowane nie tylko czynnikami ekonomicznymi ale i technicznymi, gdyż rozwój firm tej branży jest uzależniony od pozyskiwania odbiorców, co przy niskim stanie budownictwa mieszkalnego oraz powstawania nowych firm jest ograniczone. Dlatego też tak jak uważa PKE S.A. możliwość wejścia



na ten rynek nowych przedsiębiorców jest praktycznie możliwa tylko poprzez przejmowanie już istniejących przedsiębiorców działających w tym sektorze, tak jak to ma miejsce w tym przypadku. Stabilizacja na tym rynku jest również spowodowana tym, iż istnieje niewielkie prawdopodobieństwo, że pojawi się na danym rynku nowy przedsiębiorca, który chciałby każdemu odbiorcy zaoferować drugie alternatywne podłączenie do energetycznej i ciepłowniczej. Wiąże się to z niską mobilnością sieci energetycznej i ciepłowniczej. Tym samym odbiorcy na danym terenie nie posiadają praktycznie możliwości wyboru firmy dystrybuującej energię ciepłą. Wobec tego wejście nowego przedsiębiorcy na ten rynek jest możliwe jedynie poprzez nabycie przedsiębiorcy działającego już na tym rynku i dysponującego odpowiednią infrastrukturą.

Jak wynika z analizy niniejszej koncentracji, przyczynami jej dokonania jest pozyskanie przez PEC Sp. z o.o. środków koniecznych na rozwój technologii oraz proces modernizacji infrastruktury ciepłowniczej. Zamierzona koncentracja ma doprowadzić do obniżki kosztów PEC Sp. z o.o. co ma zahamować wzrost cen ciepła u odbiorcy, co oznacza iż zamierzona koncentracja może spowodować korzyści dla konsumentów tj. odbiorców PEC Sp. z o.o.

Biorąc powyższe pod uwagę organ antymonopolowy stwierdził, iż pomimo uzyskania przez PKE S.A. pośrednio pozycji dominującej na lokalnych rynkach dystrybucji ciepła w Gminie Tychy i Łaziska Górne za wydaniem zgody na dokonanie tej koncentracji przemawia to iż:

-koncentracja nie spowoduje istotnego ograniczenia konkurencji na lokalnym rynku wytwarzania energii cieplnej w Gminie Łaziska Górne oraz rynkach lokalnych dystrybucji energii cieplnej w Gminach Tychy i Łaziska Górne,

-dokonanie zamierzonej koncentracji przyczyni się do rozwoju ekonomicznego i technicznego PEC Sp. z o.o.

oraz to, iż

-może spowodować korzyści dla konsumentów tj. odbiorców PEC Sp. z o.o. poprzez obniżkę kosztów działalności tego przedsiębiorcy, co będzie skutkowało zahamowaniem wzrostu cen.

Tym samym brak jest przeciw wskazań do wydania zgody na dokonanie niniejszej koncentracji.

Wobec powyższego zdaniem organu antymonopolowego wydanie zgody na dokonanie powyższej koncentracji jest uzasadnione.

Stąd organ antymonopolowy orzekł się jak w sentencji.

Od niniejszej decyzji służy odwołanie do Sądu Okręgowego w Warszawie – Sądu Antymonopolowego za pośrednictwem Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów Delegatura w Katowicach w terminie dwutygodniowym od dnia doręczenia decyzji

DYREKTOR DELEGATURY

Urzędu Ochrony Konkurencji  
i Konsumentów w Katowicach

