



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

DOK1-421-16/07/AP

Warszawa, dnia 27 czerwca 2007 r.

DECYZJA Nr DOK - 85/2007

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* (tekst jedn. Dz. U. z 2005 r. Nr 244, poz. 2080 ze zm.) oraz art. 131 ust. 1 ustawy z dnia 16 lutego 2007 r. *o ochronie konkurencji i konsumentów* (Dz. U. Nr 50, poz. 331) po przeprowadzeniu postępowania antymonopolowego wszczętego na wniosek Lotos Mazowsze S.A. z siedzibą w Mławie, Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów **wyraża zgodę** na dokonanie koncentracji, polegającej na przejęciu przez Lotos Mazowsze S.A. z siedzibą w Mławie kontroli nad Krak-Gaz Sp. z o. o. siedzibą w Bochni.

UZASADNIENIE

W dniu 30 marca 2007 r. do Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, zwanego również „organem antymonopolowym”, wpłynęło zgłoszenie zamiaru koncentracji, polegającej na przejęciu przez Lotos Mazowsze S.A. z siedzibą w Mławie kontroli nad Krak-Gaz Sp. z o. o. siedzibą w Bochni.

W związku z tym, iż spełnione zostały niezbędne przesłanki uzasadniające zgłoszenie zamiaru koncentracji, tj.:

- łączny obrót przedsiębiorców uczestniczących w koncentracji w roku obrotowym poprzedzającym rok zgłoszenia przekroczył równowartość 50 mln euro, tj. kwotę określoną w art. 12 ust. 1 ustawy z dnia 15 grudnia 2000 r. *o ochronie konkurencji i konsumentów* (tekst jedn. Dz. U. z 2005 r. Nr 244, poz. 2080 ze zm.), zwanej dalej „ustawą antymonopolową”,
 - przejęcie kontroli przez jednego przedsiębiorcę nad innym przedsiębiorcą jest jednym ze sposobów koncentracji określonym w art. 12 ust. 2 pkt 2 ustawy,
 - w przedmiotowej sprawie nie występuje żadna okoliczność z katalogu przesłanek egzoneracyjnych, wymienionych w art. 13 *ustawy antymonopolowej*, powodująca odstępianie od obowiązku zgłoszenia koncentracji,
- Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów wszczął postępowanie w niniejszej sprawie, o czym powiadomił stronę pismem z dnia 19 kwietnia 2007 r.

W dniu 21 kwietnia 2007 r. weszła w życie ustawa z dnia 16 lutego 2007 r. *o ochronie konkurencji i konsumentów* (Dz. U. z 2007 r. Nr 50, poz. 331). Przepis art.

131 ust. 1 tej ustawy stanowi jednak, iż do postępowań wszczętych na podstawie ustawy z dnia 15 grudnia 2000 r. *o ochronie konkurencji i konsumentów* i niezakończonych do dnia wejścia w życie przepisów nowej ustawy, stosuje się przepisy dotychczasowe. Stosownie natomiast do art. 131 ust. 2 ustawy z dnia 16 lutego 2007 r. *o ochronie konkurencji i konsumentów* postępowania antymonopolowe w sprawach koncentracji, wszczęte na podstawie ustawy z dnia 15 grudnia 2000 r. *o ochronie konkurencji i konsumentów* umarza się w przypadku gdy zamiar koncentracji nie podlega obowiązkowi zgłoszenia na podstawie przepisów ustawy z dnia 16 lutego 2007 r. Taka sytuacja nie ma jednak miejsca w przedmiotowej sprawie.

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

Przyczyny i opis transakcji

Przedmiotem niniejszej koncentracji jest zamiar przejęcia przez LOTOS Mazowsze S.A. kontroli nad Krak Gaz Sp. z o.o. Przejęcie kontroli nad Krak – Gaz Sp. z o. o. nastąpi w drodze nabycia przez Lotos Mazowsze S.A. udziałów Krak-Gaz Sp. z o. o. stanowiących 100% kapitału zakładowego tej spółki i uprawniających do 100% głosów na jej zgromadzeniu wspólników.

Wśród celów koncentracji Zgłaszający wymienia:

- umożliwienie budowy kanałów dystrybucji gazu LPG poprzez sprzedaż detaliczną oraz hurtową,
- polepszenie wizerunku Grupy Lotos S.A. jako aktywnego uczestnika rynku sprzedaży LPG w Polsce oraz
- kreowanie pozytywnego wizerunku Grupy Lotos S.A. jako podmiotu stabilnego, skutecznie realizującego strategię rozwoju, podejmującego działania zmierzające do wzrostu jego wartości.

Uczestnicy koncentracji:

I. Bezpośrednim aktywnym uczestnikiem koncentracji jest **Lotos Mazowsze S.A.**, zwana dalej także „Lotos Mazowsze”. Przedmiotem faktycznej działalności spółki jest obrót gazem płynnym LPG i siarką. W skład Grupy Lotos S.A. wchodzi szereg spółek zajmujących się wytwarzaniem i przetwórstwem produktów rafinacji ropy naftowej, ich sprzedażą hurtową i detaliczną oraz produkcją chemikaliów i tworzyw sztucznych. Jediną spółką z Grupy Lotos S.A., która zajmuje się sprzedażą detaliczną paliw (w tym LPG) na stacjach jest Lotos Paliwa Sp. z o. o. Grupa Lotos S.A. jest kontrolowana przez Naftę Polską S.A., której jedynym właścicielem jest Skarb Państwa. Nafta Polska S.A. posiada 51,91% akcji w kapitale zakładowym Grupy Lotos S.A. Pozostały akcjonariat, oprócz udziału Skarbu Państwa (6,93% akcji w kapitale zakładowym) jest rozdrobniony.

Nafta Polska S.A. jest spółką zarządzającą w Grupie Kapitałowej Nafty Polskiej, poza Grupą Lotos S.A. i jej spółkami zależnymi kontroluje następujące podmioty:

- sektor paliwowy – Operator Logistyczny Paliw Płynnych Sp. z o. o. wraz z jej spółkami zależnymi,
- sektor chemiczny – Zakłady Azotowe w Tarnowie-Mościcach S.A. i jej spółki zależne, Zakłady Azotowe Kędzierzyn S.A. i jej spółki zależne.

W tym miejscu należy zauważyć, iż w „Polityce Rządu RP dla przemysłu naftowego w Polsce”, przyjętej przez Radę Ministrów w dniu 6 lutego 2007 r. planowane jest zlikwidowanie Nafty Polskiej S.A. ze względu na wyczerpanie zadań, które ten podmiot miał realizować, a tym samym zmiana organizacji nadzoru właścicielskiego Skarbu Państwa w sektorze naftowym i sektorze wielkiej syntezy chemicznej. Zgodnie z ww. dokumentem, planuje się, iż akcje lub udziały spółek sektora naftowego, których właścicielem jest Nafta Polska S.A. zostaną przekazane Skarbowi Państwa w ramach procesu likwidacji spółki lub umorzenia jej akcji.

II. Bezpośrednim pasywnym uczestnikiem koncentracji jest Krak-Gaz Sp. z o. o., zwana dalej także „Krak-Gaz”. Przedmiotem faktycznej działalności spółki jest detaliczna i hurtowa sprzedaż gazu płynnego LPG. Sprzedaż detaliczna realizowana jest wyłącznie na rynku krajowym, natomiast sprzedaż hurtowa prowadzona jest zarówno w kraju i za granicą. Udziałowcami spółki są dwie osoby fizyczne – Pan Mirosław Robert Polowiec (51% kapitału zakładowego) oraz Pan Michał Bogdan Sawicki (49% kapitału zakładowego). Krak-Gaz nie posiada spółek zależnych. Udziałowcy Krak-Gaz kontrolują jeszcze jedną spółkę – Krak-Benz Sp. z o. o. W chwili obecnej spółka ta nie prowadzi żadnej działalności.

Rynki właściwe, na które koncentracja wywiera wpływ:

W myśl art. 4 pkt 8 ustawy antymonopolowej, przez rynek właściwy rozumie się rynek towarów, które ze względu na ich 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. W związku z powyższym należy stwierdzić, iż na pełny obraz rynku właściwego składają się rynek w aspekcie produktowym i rynek w aspekcie geograficznym.

a) Przedmiotowa koncentracja wywrze wpływ w ***układzie horyzontalnym*** na lokalne rynki sprzedaży detalicznej LPG w następujących miejscowościach:
Będzin oraz
Dąbrowa Górnicza.

Uzasadniając powyższe należy wskazać, iż wspólnym przedmiotem działalności dla Krak-Gaz Sp. z o. o. oraz spółek z grupy kapitałowej, do której należy Lotos Mazowsze S.A. jest:

1. sprzedaż detaliczna LPG oraz
2. sprzedaż hurtowa LPG.

Ad 1) W ocenie organu antymonopolowego definiując rynek sprzedaży detalicznej LPG w aspekcie geograficznym stwierdzić należy, iż z punktu widzenia nabywców paliwa (od strony popytu) ma on zasięg lokalny. Wynika to z faktu, iż czynnikiem decydującym o wyborze przez konsumenta określonej stacji sprzedaży paliw, jest jej położenie w pobliżu miejsca zamieszkania lub miejsca pracy. Lokalny zasięg rynku właściwego wynika także z faktu, iż nabywcy paliwa nie są skłonni do pokonywania znacznych odległości tylko w celu zakupu paliwa, bowiem koszty transportu przewyższają potencjalne korzyści.

Ze względu na specyfikę rynków lokalnych, ich zasięg (obszar jaki obejmują) powinien być co do zasady ustalany indywidualnie, gdyż zależy w dużej mierze od wielu czynników. Generalnie można przyjąć, iż rynkami właściwymi dla sprzedaży detalicznej paliw w aspekcie geograficznym są co najmniej obszary poszczególnych miejscowości w których usytuowane są stacje paliw. Szczególnie bowiem w przypadku mniejszych miejscowości, obszar ten będzie wykraczał poza ich granice. Należy również wskazać, iż przy określaniu rynków w aspekcie geograficznym należy brać pod uwagę różnice jakie zachodzą pomiędzy:

- stacjami typowo miejskimi, zaspokajającymi popyt na paliwa praktycznie tylko mieszkańców danej miejscowości i mieszkańców miejscowości położonych w jej pobliżu, z tego względu stacje te konkurują z innymi stacjami położonymi w danej miejscowości i ewentualnie w jej pobliżu oraz
- stacjami usytuowanymi przy tzw. trasach przelotowych, których właściciele muszą konkurować z innymi stacjami zlokalizowanymi często w znacznej odległości.

Biorąc pod uwagę powyższe, w toku postępowania ustalono, iż istnieją rynki lokalne, na których działalność Krak Gaz Sp. z o. o. i Lotos Paliwa Sp. z o. o. w zakresie sprzedaży LPG na prowadzonych przez nich stacjach będzie się pokrywała. Są to rynki obejmujące obszary następujących miast:

- Będzin (łączy udział uczestników koncentracji na tym rynku wynosi **[punkt 1 załącznika do decyzji – tajemnica przedsiębiorstwa]**, w tym udział Krak-Gaz Sp. z o.o. i Lotos Paliwa Sp. z o. o. wynosi po **[punkt 2 załącznika do decyzji – tajemnica przedsiębiorstwa]**),
- Bielsko-Biała (łączy udział uczestników koncentracji na tym rynku wynosi **[punkt 3 załącznika do decyzji – tajemnica przedsiębiorstwa]**, w tym udział Krak-Gaz Sp. z o.o. wynosi **[punkt 4 załącznika do decyzji – tajemnica przedsiębiorstwa]**, natomiast Lotos Paliwa Sp. z o. o. wynosi **[punkt 5 załącznika do decyzji – tajemnica przedsiębiorstwa]**),
- Chełm (łączy udział uczestników koncentracji na tym rynku wynosi **[punkt 6 załącznika do decyzji – tajemnica przedsiębiorstwa]**, w tym udział Krak-Gaz Sp. z o.o. i Lotos Paliwa Sp. z o. o. wynosi po **[punkt 7 załącznika do decyzji – tajemnica przedsiębiorstwa]**),
- Dąbrowa Górnicza (łączy udział uczestników koncentracji na tym rynku wynosi **[punkt 8 załącznika do decyzji – tajemnica przedsiębiorstwa]**), w tym udział Krak-Gaz Sp. z o. o. wynosi **[punkt 9 załącznika do decyzji – tajemnica przedsiębiorstwa]**, natomiast Lotos Paliwa Sp. z o. o. wynosi **[punkt 10 załącznika do decyzji – tajemnica przedsiębiorstwa]**),
- Gliwice (łączy udział uczestników koncentracji na tym rynku wynosi **[punkt 11 załącznika do decyzji – tajemnica przedsiębiorstwa]** w tym udział Krak-Gaz Sp. z o.o. wynosi **[punkt 12 załącznika do decyzji – tajemnica przedsiębiorstwa]**, natomiast Lotos Paliwa Sp. z o. o. wynosi **[punkt 13 załącznika do decyzji – tajemnica przedsiębiorstwa]**),

- Katowice (łączy udział uczestników koncentracji na tym rynku wynosi **[punkt 14 załącznika do decyzji – tajemnica przedsiębiorstwa]**, w tym udział Krak-Gaz Sp. z o.o. wynosi **[punkt 15 załącznika do decyzji – tajemnica przedsiębiorstwa]**, natomiast Lotos Paliwa Sp. z o. o. wynosi **[punkt 16 załącznika do decyzji – tajemnica przedsiębiorstwa]**),
- Opole (łączy udział uczestników koncentracji na tym rynku wynosi **[punkt 17 załącznika do decyzji – tajemnica przedsiębiorstwa]**, w tym udział Krak-Gaz Sp. z o.o. i Lotos Paliwa Sp. z o. o. wynosi po **[punkt 18 załącznika do decyzji – tajemnica przedsiębiorstwa]**),
- Ostrów Wielkopolska, (łączy udział uczestników koncentracji na tym rynku wynosi **[punkt 19 załącznika do decyzji – tajemnica przedsiębiorstwa]**, w tym udział Krak-Gaz Sp. z o.o. i Lotos Paliwa Sp. z o. o. wynosi po **[punkt 20 załącznika do decyzji – tajemnica przedsiębiorstwa]**),
- Ruda Śląska (łączy udział uczestników koncentracji na tym rynku wynosi **[punkt 21 załącznika do decyzji – tajemnica przedsiębiorstwa]**, w tym udział Krak-Gaz Sp. z o.o. wynosi **[punkt 22 załącznika do decyzji – tajemnica przedsiębiorstwa]**, natomiast Lotos Paliwa Sp. z o. o. wynosi **[punkt 23 załącznika do decyzji – tajemnica przedsiębiorstwa]**),
- Rybnik (łączy udział uczestników koncentracji na tym rynku wynosi **[punkt 24 załącznika do decyzji – tajemnica przedsiębiorstwa]**, w tym udział Krak-Gaz Sp. z o.o. wynosi **[punkt 25 załącznika do decyzji – tajemnica przedsiębiorstwa]**, natomiast Lotos Paliwa Sp. z o. o. wynosi **[punkt 26 załącznika do decyzji – tajemnica przedsiębiorstwa]**),
- Wrocław (łączy udział uczestników koncentracji na tym rynku wynosi **[punkt 27 załącznika do decyzji – tajemnica przedsiębiorstwa]**, w tym udział Krak-Gaz Sp. z o.o. i Lotos Paliwa Sp. z o. o. wynosi po **[punkt 28 załącznika do decyzji – tajemnica przedsiębiorstwa]**).

Z powyższego wynika, iż planowana koncentracja wywrze wpływ w układzie horyzontalnym na rynek sprzedaży detalicznej LPG w następujących miejscowościach:

1. Będzin - łączy udział uczestników koncentracji w liczbie stacji paliw sprzedających LPG wynosić będzie **[punkt 29 załącznika do decyzji – tajemnica przedsiębiorstwa]**.
2. Dąbrowa Górnicza – łączy udział uczestników koncentracji w liczbie stacji paliw sprzedających LPG wynosić będzie **[punkt 30 załącznika do decyzji – tajemnica przedsiębiorstwa]**.

Ad 2) Rynek hurtowej sprzedaży LPG w aspekcie geograficznym należy określić jako krajowy. Przemawiają za tym następujące argumenty:

- jednolity poziom cen na terenie całego kraju,
- brak przywiązania odbiorców do regionalnych dystrybutorów,
- stosunkowo niewielkie koszty transportu na terenie całego kraju.

Na tak określonym rynku właściwym uczestnicy koncentracji, wraz ze spółką Energobaltic Sp. z o.o., należąca do Grupy Lotos S.A. posiadają ok. **[punkt 31 załącznika do decyzji – tajemnica przedsiębiorstwa]** udział (w tym udział Krak-Gaz Sp. z o.o. wynosi **[punkt 32 załącznika do decyzji – tajemnica przedsiębiorstwa]**, udział Lotos Mazosze S.A. wynosi **[punkt 33 załącznika do decyzji – tajemnica przedsiębiorstwa]**, natomiast udział Energobaltic Sp. z o. o. wynosi **[punkt 34**

załącznika do decyzji – tajemnica przedsiębiorstwa). A zatem przedmiotowa koncentracja nie wywrze wpływu na rynek hurtowej sprzedaży LPG w układzie horyzontalnym.

b) Przedmiotowa koncentracja nie wywrze wpływu na rynek w układzie *wertykalnym*.

Uzasadniając powyższe należy wskazać, iż pomiędzy Lotos Mazowsze S.A. a Krak-Gaz Sp. z o.o. istnieją co prawda powiązania typu dostawca-odbiorca polegające na tym, że spółki te dokonują wzajemnie od siebie zakupów na szczeblu hurtowym. Z uwagi jednak na fakt, iż łączny udział uczestników koncentracji na krajowym rynku hurtowej sprzedaży LPG wynosi ok. **[punkt 35 załącznika do decyzji – tajemnica przedsiębiorstwa]**, natomiast na krajowym rynku detalicznej sprzedaży LPG łączny udział Lotos Paliwa Sp. z o. o. oraz Krak Gaz Sp. z o. o. wynosi ok. **[punkt 36 załącznika do decyzji – tajemnica przedsiębiorstwa]** przedmiotowa koncentracja nie wywrze wpływu na rynek w układzie wertykalnym.

Podkreślić przy tym należy, iż rynkiem geograficznym właściwym w aspekcie powiązań wertykalnych pomiędzy sprzedawcą hurtowym paliw płynnych, a jego odbiorcą jest obszar Polski. Wynika to z faktu, iż paliwo w sprzedaży hurtowej odbierane jest przez stacje paliw (a więc inaczej niż w przypadku sprzedaży detalicznej, gdzie odbiorcą jest tankujący paliwo kierowca).

c) W przedmiotowej sprawie nie ma rynków właściwych na które koncentracja wywiera wpływ *w układzie konglomeratowym*.

Ocena skutków koncentracji.

Przepis art. 17 ustawy stanowi, iż Prezes Urzędu, w drodze decyzji, 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.

Analiza skutków niniejszej koncentracji nie wykazała zagrożeń dla rynku płynących z przejścia przez Lotos Mazowsze S.A. z siedzibą w Mławie kontroli nad Krak-Gaz Sp. z o.o. z siedzibą w Bochni. Organ antymonopolowy uznając za zasadne wyrażenie zgody na dokonanie przedmiotowej koncentracji, wziął pod uwagę następujące przesłanki:

- Przedmiotowa koncentracja wywrze wpływ na lokalne rynki detalicznej sprzedaży LPG, obejmujące swoim zasięgiem obszar następujących miejscowości: Będzin i Dąbrowa Górnicza. Po zrealizowaniu planowanej transakcji wspólny udział uczestników koncentracji wyniesie na terenie miast Będzin i Dąbrowa Górnicza po **[punkt 37 załącznika do decyzji – tajemnica przedsiębiorstwa]**. Udziały te nie przekraczają jednak progu, z którym *ustawa antymonopolowa* wiąże domniemanie posiadania pozycji dominującej. Podkreślenia również wymaga fakt, iż na każdym z ww. rynków lokalnych stacje sprzedające LPG należące do uczestników niniejszej koncentracji spotykają się z istotną konkurencją ze strony innych stacji sprzedających LPG, często należących do przedsiębiorców dysponujących dużą siłą rynkową (np. PKN Orlen S.A.). Konkurentami na terenie Będzina są: PKN Orlen S.A., Shell, Jet,

Auchan oraz stacje prywatne, natomiast na terenie Dąbrowy Górniczej są: PKN Orlen S.A., Shell, Pat – Oil, Tesco, POP 3, Margas i stacje prywatne. Należy zatem uznać, iż w wyniku planowanej koncentracji Grupa Lotos S.A. nie uzyska na tyle silnej pozycji na tych rynkach, która pozwoliłaby jej działać niezależnie od konkurentów i konsumentów,

- Brak jest rynków właściwych, na które planowana koncentracja wywiera wpływ w układzie wertykalnym,

- Brak jest rynków właściwych, na które planowana koncentracja wywiera wpływ w układzie konglomeratowym.

Reasumując, należy stwierdzić, iż planowana koncentracja spełnia przesłanki określone w art. 17 ustawy *o ochronie konkurencji i konsumentów*. W jej wyniku konkurencja nie zostanie bowiem ograniczona.

Wobec powyższego orzeczono jak w sentencji.

Stosownie do treści art. 78 ust. 1 ustawy z dnia 15 grudnia 2000 r. *o ochronie konkurencji i konsumentów* w związku z art. 131 ust. 1 ustawy z dnia 16 lutego 2007 r. *o ochronie konkurencji i konsumentów* oraz w związku z art. 479²⁸ § 2 ustawy z dnia 17 listopada 1964 r. *Kodeks postępowania cywilnego* (Dz. U. z 1964 r. Nr 43, poz. 296 z późn. zm.) - od niniejszej decyzji służy odwołanie do Sądu Okręgowego w Warszawie - Sądu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, za pośrednictwem Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, w terminie dwutygodniowym od dnia jej doręczenia.

*Z upoważnienia
Prezesa Urzędu Ochrony
Konkurencji i Konsumentów*

Zastępca Dyrektora
Departamentu Ochrony Konkurencji
Robert Kamiński

Otrzymują:

Pani Małgorzata Surdek

Pani Małgorzata Urbańska

Pan Michał Derdak

Pani Magdalena Romańczuk

Pełnomocnicy: Lotos Mazowsze S.A.

CMS Cameron McKenna Dariusz Greszta

Sp.k.

ul. Emilii Plater 53

00-113 Warszawa