

FEDERACJA ZWIĄZKÓW ZAWODOWYCH PRACOWNIKÓW POLSKICH KOLEI PAŃSTWOWYCH



00-378 Warszawa, ul. Stefana Jaracza 2

Telefon pocztowy:

tel./fax (022) 622-98-30

tel./fax (022) 474-40-45

tel./fax (022) 625-04-71 w 30

Telefon kolejowy:

tel./fax 474-40-45

www.fzzk.org.pl

e-mail: jaracza@fzzk.org.pl

Warszawa 10.08.2015 r.

Nr149 /08/15

Szanowny Pan Adam Jasser
Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów

Jest Pan ostatnią barierą, która może powstrzymać szkodliwą prywatyzację PKP Energetyka SA. Spółka o strategicznym znaczeniu dla państwa, posiadająca sieć przesyłową i urządzenia związane z obsługą ruchu pociągów, zaopatrujące sieć trakcyjną w prąd elektryczny mogą wkrótce zostać sprzedane funduszowi inwestycyjnemu private equity CVC Capital Partners.

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów jest organem powołanym do ochrony konkurencji i konsumentów. Zadania w tym zakresie polegają m.in. na kontroli koncentracji przedsiębiorców. **Zgodnie z art. 13 ustawy z dnia 16 lutego 2007 r. o ochronie konkurencji i konsumentów, kontrola koncentracji obejmuje także przejęcia - przez nabycie lub objęcie akcji, innych papierów wartościowych, udziałów lub w jakikolwiek inny sposób – bezpośredniej lub pośredniej kontroli nad jednym lub więcej przedsiębiorcami przez jednego lub więcej przedsiębiorców.**

Stosownie do art. 18 powołanej ustawy 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.

Z kolei w myśl art. 20 ust. 1 tejże ustawy, Prezes Urzędu zakazuje w drodze decyzji, dokonania koncentracji, w wyniku której konkurencja na rynku zostanie istotnie ograniczona, w szczególności przez powstanie lub umocnienie pozycji dominującej na rynku. Możliwe jest przy tym w myśl art. 20 ust. 2 ww. ustawy udzielenie zgody na

dokonanie koncentracji jeżeli przyczyni się ona do rozwoju technologicznego lub postępu lub gdy koncentracja może wywrzeć pozytywny wpływ na gospodarkę narodową. Treść tego przepisu jednoznacznie wskazuje, że ma on charakter wyjątkowy, pozwalając uznać ograniczenia konkurencji za dopuszczalne, jeżeli korzyści ogólnogospodarcze lub społeczne przeważają nad negatywnymi skutkami ograniczenia. Zatem chodzi tu o przeciwdziałanie negatywnym wpływom na konkurencję, które mogłaby wywołać koncentracja.

Oceniając sprzedaż 100 % akcji PKP Energetyka SA w świetle przywołanych przepisów i informacji, że nabywca tych akcji jest globalną firmą private equity oraz firmą doradztwa inwestycyjnego, nie można stwierdzić, że zachodzi któraś z przesłanek art. 20 ust. 2 ustawy.

Zamierzona transakcja w myśl przepisów ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów nie może ograniczać konkurencji na rynku. Trzeba mieć na względzie, że na skutek takiej transakcji, dany podmiot, czyli nabywca uzyska pozycję dominującą. Pozycja dominująca jest definiowana przez ustawę o ochronie konkurencji i konsumentów jako pozycja przedsiębiorcy, która umożliwia mu zapobieganie skutecznej konkurencji na rynku właściwym przez stworzenie mu możliwości działania w znacznym zakresie niezależnie od konkurentów, kontrahentów oraz konsumentów.

PKP SA opublikowała zaproszenie do negocjacji w sprawie nabycia akcji spółki PKP Energetyka SA. Sprzedawca ma zamiar zbycia 100% akcji, zastrzegając sobie prawo do wyboru jednego lub kilku podmiotów, z którymi podejmie negocjacje oraz zmiany w dowolnym momencie procedury i harmonogramu negocjacji.

Podstawą prawną sprzedaży akcji jest art. 20 ust. 3 ustawy z dnia 8 września 2000 r. o komercjalizacji i prywatyzacji przedsiębiorstwa państwowego „Polskie Koleje Państwowe”, zgodnie z którym do zbywania należących do PKP SA akcji lub udziałów stosuje się przepisy ustawy z dnia 30 sierpnia 1996 r. o komercjalizacji i prywatyzacji. Stosownie do art. 33 ust. 1 pkt 3 tej ustawy, akcje są zbywane w trybie negocjacji podjętych na podstawie publicznego zaproszenia.

Spółka PKP SA dokonała takiego wyboru i podjęła decyzję o sprzedaży całości akcji PKP Energetyka, a nabywcą jest spółka CVC Capital Partners.

W wyniku tej transakcji nabywca całości akcji PKP Energetyka, co nietrudno zauważyć, zdobędzie monopol na dostawę energii elektrycznej dla sieci trakcyjnej. Powstanie zatem stan, w którym, nabywca 100% akcji PKP Energetyka SA będzie mógł działać w znacznym zakresie niezależnie od konkurentów, tj. innych dostawców energii elektrycznej, kontrahentów tj. PLK SA oraz konsumentów. Istnieją zatem podstawy do twierdzenia, że spełnione są przesłanki art. 20 ust. 1 ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów.

Warto w tym miejscu zwrócić również uwagę na wyrok Sądu Najwyższego z dnia 5 czerwca 2008 r. sygn. akt III SK 40/07 gdzie podkreśla się, iż każde działanie wymierzone w mechanizm konkurencji godzi w interes publiczny w rozumieniu art. 1 ustawy z dnia 15 grudnia 2000 r. o ochronie konkurencji i konsumentów (jednolity tekst: Dz.U. z 2005 r. Nr 244, poz. 2080 ze zm.).

W tym stanie rzeczy nie można mieć wątpliwości, że transakcja zamierzona przez PKP SA stanowi działanie wymierzone w mechanizm konkurencji i tym samym godzi w interes publiczny chroniony omawianą ustawą.

Panie Prezesie, jesteśmy głęboko przekonani, że wobec powyższych argumentów należy przyjąć, że zachodzą podstawy do wydania decyzji zakazującej koncentracji. Zauważyć należy, że odnośnie do rynku energii elektrycznej był już uprzednio wydany zakaz koncentracji. Chodzi tu o decyzję Prezesa UOKiK z dnia 13 stycznia 2011 r. numer DKK-1/2011 w której zakazano dokonania koncentracji polegającej na przejęciu przez PGE Polską Grupę Energetyczną S.A. z siedzibą w Warszawie kontroli nad Energa S.A. z siedzibą w Gdańsku. Sąd Okręgowy w Warszawie - Sąd Ochrony Konkurencji i Konsumentów w dniu 14 maja 2012 r. wyrokiem sygn. akt XVII AmA 41/11 oddalił odwołanie, przyznając tym samym rację Prezesowi UOKiK.

Zwracamy się więc z prośbą o powstrzymanie procesu prywatyzacji PKP Energetyka SA i zapobieżenie negatywnym skutkom tej transakcji.

Federacja IZZP PKP
PRZEWODNICZACY
Stanisław Stolorz