

## Prewencyjna kontrola koncentracji – temat zawsze aktualny (od redaktora prowadzącego)

Niniejszy numer *internetowego Kwartalnika Antymonopolowego i Regulacyjnego* poświęcony jest problematyce prewencyjnej kontroli koncentracji. Temat ten, wydawać by się mogło, że niemal w całości opisany w doktrynie, pozostaje jednak wciąż aktualny i analizowany, będąc nadal przedmiotem opracowań monograficznych, jak i refleksji artykułowych. Kompetencje organu antymonopolowego w tym zakresie istotnie ingerują w wolność gospodarczą i majątkową przedsiębiorców, pozwalając na blokowanie procesów inwestycyjnych, niejednokrotnie o skali międzynarodowej. Z tego też powodu zarówno brzmienie samych regulacji, jak i proces ich stosowania przez organ antymonopolowy winny być jednoznaczne, przewidywalne i niebudzące wątpliwości interpretacyjnych. Stąd też postulat, aby przepisy kształtujące kompetencje nadzorcze na koncentracjami przedsiębiorców spełniały wymogi precyzji w odniesieniu do kryteriów, trybu, środków prawnych czy zakresu sprawowanego nadzoru. Niniejszy numer wyraźnie pokazuje, że pomimo licznych zmian przepisów w tym zakresie w ostatnich ponad dwudziestu latach postulat ten pozostaje nadal aktualny.

Wszystkie prezentowane w niniejszym numerze teksty wnoszą nowe elementy do wiedzy na temat kontroli koncentracji. Nie ma tekstów mniej lub bardziej zasługujących na uważne przeczytanie. Stąd też układ prezentowanych Państwu artykułów opiera się na procedurze kontroli koncentracji, a mianowicie sekwencji czynności, jakie podejmują przedsiębiorcy oraz organy antymonopolowe w toku prewencyjnej kontroli koncentracji.

Numer otwiera tekst autorstwa Aleksandry Mariak, odnoszący się do problematyki *gun jumping*, pojęcia stosowanego w odniesieniu do sytuacji naruszenia obowiązku notyfikacji koncentracji i zarazem obowiązku zawieszenia koncentracji do czasu wydania przez Komisję Europejską decyzji o jej zgodności ze wspólnym rynkiem, ale także odnoszonego w praktyce do działań polegających na integracji uczestników koncentracji w okresie poprzedzającym wydanie decyzji w drodze np. wymiany informacji wrażliwych czy wywierania wpływu na działalność operacyjną przedsiębiorcy uczestniczącego w planowanej koncentracji. Do obowiązku notyfikacji zamiaru koncentracji odnosi się także tekst Adriana Bieleckiego, dotyczący instytucji koncentracji podzielonej, która ma służyć uszczelnieniu systemu kontroli koncentracji i ograniczać możliwość obejścia obowiązku zgłoszenia zamiaru koncentracji. Kolejny tekst, Łukasza Kryśkiewicza dotyczy celów prewencyjnej kontroli koncentracji; jest to temat zawsze aktualny, niejednokrotnie wzbudzający kontrowersje w doktrynie i wyjątkowo niejednolicie wyrażany w orzecznictwie antymonopolowym. Problematykę prewencyjnej kontroli koncentracji istotnie wzbogaca także tekst autorstwa Dariusza Aziewicz, który porusza kwestię nadzoru nad koncentracjami przedsiębiorców na rynku funduszy inwestycyjnych, a w którym Autor postuluje dodatkowe wyłączenie od obowiązku notyfikacji zamiaru koncentracji, obejmujące utworzenie funduszu inwestycyjnego. Z kolei artykuł Tomasza Krzyżewskiego, odnosi się do problematyki zakazu konkurencji, ograniczenia akcesoryjnego, umieszczanego niezwykle często w umowach stanowiących podstawę koncentracji przedsiębiorców. Autor, analizując zakaz konkurencji, krytycznie odnosi się do Wyjaśnień dotyczących oceny przez Prezesa UOKiK zgłaszanych koncentracji i postuluje ich zmianę gwarantującą pewność prawną przedsiębiorców poprzez doprecyzowanie przesłanek dopuszczalności stosowania zakazu konkurencji.

Uzupełnieniem niniejszego numeru, poświęconego prewencyjnej kontroli koncentracji, są także teksty odnoszące się do innych obszarów tej dziedziny prawa, jaką jest szeroko pojęta ochrona konkurencji. Tę część wypełnia tekst Krzysztofa Żebryka, poświęcony problematyce wpływu *unbundlingu* na działalność polskich elektroenergetycznych przedsiębiorstw sieciowych, a ponadto tekst autorstwa Beaty Zwolińskiej, odnoszący się do powiązań między ustawami – Prawo zamówień publicznych, ustawą antymonopolową oraz ustawą o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji, jak również tekst Bartłomieja Miedzianowskiego dotyczący obowiązku współdziałania w toku kontroli przedsiębiorcy z organem antymonopolowym.

W dziale Przegląd prawa i orzecznictwa zamieszczono tekst Moniki Bychowskiej, która – dokonując analizy praktyki orzeczniczej Prezesa UOKiK – zwraca uwagę, że przesłanka istotnego ograniczenia konkurencji nie tylko nie limituje jej odczytywania w kontekście wpływów koncentracji w układzie horyzontalnym, wertykalnym i konglomeratowym, lecz także dyspozycja przepisu zawierającego ją wskazuje na w pełni otwarty katalog przykładów istotnego ograniczenia konkurencji, co daje organowi antymonopolowemu zasadniczo nieograniczone możliwości orzekania w zakresie przesłanki istotnego ograniczenia konkurencji. Co więcej, konstrukcja przepisów formułujących przesłanki wydawania decyzji w sprawach koncentracji pozwala na identyfikowanie istotnych ograniczeń konkurencji, nawet spoza aksjologii prawa kontroli koncentracji przedsiębiorców. Kolejny tekst, autorstwa Władysława Hydzika, odnosi się do problematyki oceny skutków ekonomicznych koncentracji pionowej, ze szczególnym uwzględnieniem możliwości ograniczenia dostępu do czynnika produkcji po koncentracji GK PGE i EDF. Tę część numeru zamyka omówienie dotychczasowego przebiegu postępowania w sprawie *Intel/Komisja Europejska* w kontekście stosowania rabatów warunkowych, w tym w szczególności rabatów o charakterze lojalnościowym, przez podmioty posiadające pozycję dominującą. Teresa Kaczyńska-Kochaniec dokonuje w nim oceny wyroku TSUE w przedmiotowej sprawie, ze wskazaniem pozytywnych i negatywnych aspektów tego rozstrzygnięcia.

W numerze nie zabrakło także recenzji opublikowanych niedawno dwóch książek poświęconych w całości problematyce prewencyjnej kontroli koncentracji, a mianowicie monografii Darii Kosteckiej-Jurczyk pt. *Koncentracja w formie wspólnego przedsiębiorstwa a ryzyko konkurencyjne w świetle prawa antymonopolowego* (autorstwa Rajmunda Molskiego) oraz monografii Dariusza Aziewiczza pt. *Ocena siły rynkowej przedsiębiorcy w nadzorze nad horyzontalnymi koncentracjami przedsiębiorców* (autorstwa Cezarego Banasińskiego).

Numer zamyka sprawozdanie z seminarium pn. Wyzwania w relacjach handlowych w łańcuchu dostaw produktów spożywczych po wejściu ustawy o przewadze kontraktowej, poświęconego w całości ustawie o przeciwdziałaniu nieuczciwemu wykorzystywaniu przewagi kontraktowej w obrocie produktami rolnymi i spożywczymi, które zorganizowano 7 marca 2018 r. na Wydziale Zarządzania UW Centrum Studiów Antymonopolowych i Regulacyjnych (CARS) we współpracy z Kancelarią Gessel oraz Kancelarią Markiewicz & Sroczyński.

Łącząc podziękowania dla Autorów i Recenzentów, niejednokrotnie wnoszących istotny wkład do prezentowanych w niniejszym numerze tekstów, zachęcam Państwa do lektury.

Cezary Banasiński  
Zakład Prawa Administracyjnego Gospodarczego i Bankowego  
Wydział Prawa i Administracji UW

Warszawa, 30.04.2018 r.