



ÚŘAD PRO OCHRANU HOSPODÁŘSKÉ SOUTĚŽE



ÚOHSX003N567

Číslo jednací:  
ÚOHS-P622/2010/DP-10101/2011/820/LSO

Vyřizuje/linka/fax:  
Ing. Svobodová/109/113

V Brně dne:  
3.11.2011

Vážená paní doktorko,

Úřad pro ochranu hospodářské soutěže (dále též „**Úřad**“), resp. Odbor kartelů, Vás, jako právní zástupkyni společnosti D+P REKONT s.r.o., se sídlem Strašice, Areál bývalých kasáren, IČ 61774456 (dále též „**D+P REKONT**“), dopisem č.j. ÚOHS-P380/2010/KD-259/2011/850/LŠt ze dne 6.1.2011 informoval o skutečnosti, že neshledal ve Vámi namítaném postupu Asociace Recyklátorů Elektrotechnického Odpadu, spočívajícím v uzavření možné cenové kartelové dohody mezi zpracovateli elektroodpadu, indicii o naplnění skutkové podstaty zakázaného rozhodnutí sdružení, tj. porušení § 3 odst. 1 zákona č. 143/2001 Sb., o ochraně hospodářské soutěže a o změně některých zákonů (zákon o ochraně hospodářské soutěže), ve znění pozdějších předpisů (dále též „**zákon**“). Současně Vás informoval, že možné zneužití dominantního postavení společností ELEKTROWIN a.s., se sídlem Praha, Michelská 300/60, IČ 27257843 (dále též „**ELEKTROWIN**“), na které byl Odbor kartelů upozorněn v průběhu ústního jednání konaného dne 30.8.2010 (dále též „**Ústní jednání**“), bude šetřeno Odborem výroby a služeb (pozn. v současné době Odborem dominance a vertikálních dohod), do jehož působnosti spadá řešení dané problematiky.

Z průběhu Ústního jednání vyplynulo, že společnost D+P REKONT měla v minulosti uzavřen smluvní vztah se společností ELEKTROWIN, která jí však dodávala minimální množství elektroodpadu. I když společnost D+P REKONT dle svého vyjádření vysoutěžila na rok 2010 smlouvu o provedení recyklace elektroodpadu u společnosti ELEKTROWIN, návrh smlouvy podepsala a společnosti ELEKTROWIN odeslala, tato smlouvu neuzavřela a ani neuvedla důvody odmítnutí uzavření smlouvy. K neuzavření smluvního vztahu se společností ELEKTROWIN mělo, dle názoru společnosti D+P REKONT, dojít zejména z důvodu jí nabízených nízkých cen. Následkem neobnovení smluvního vztahu se společností ELEKTROWIN nedostává společnost D+P REKONT kolektivně sebraný elektroodpad od společnosti ELEKTROWIN, resp. nemůže obdržet recyklační poplatky za elektroodpad. Postupem společnosti ELEKTROWIN, která dle názoru společnosti D+P REKONT dosahuje v systému zpětného sběru elektroodpadu dominantního postavení, má dojít ke znevýhodňování společnosti D+P REKONT na trhu zpracování elektroodpadu.

## I. Zjištěné skutečnosti

V rámci šetření se Úřad obrátil na Ministerstvo životního prostředí a mj. ověřil, že společnost ELEKTROWIN je evidovaná v Seznamu výrobců elektrozařízení pod evidenčním číslem KH001/05-

ECZ jako provozovatel kolektivního systému zajišťujícího plnění povinností stanovených zákonem č. 185/2001 Sb., o odpadech a o změně některých dalších zákonů, ve znění pozdějších předpisů (dále též „**zákon o odpadech**“), pro výrobce elektrozařízení ze skupin 1. Velké domácí spotřebiče, 2. Malé domácí spotřebiče a 6. Elektrické a elektronické nástroje.

Podklady dále shromážděné Úřadem v rámci šetření dokládají postup obou společností týkající se jejich vzájemné spolupráce, jakož i jimi jednotlivě učiněných kroků.

#### *Uzavření smluvního vztahu*

Úřad má k dispozici podmínky stanovené společností ELEKTROWIN pro výběrové řízení na dodavatele služeb v oblasti demontáže, zpracování, úpravy, materiálového a dalšího využití elektroodpadů, konané na podzim roku 2009 (dále též „**výběrové řízení pro rok 2010**“). Úřad dále disponuje e-mailovou korespondencí mezi představiteli společností ELEKTROWIN a D+P REKONT obsahující vyjednávání podmínek pro uzavření smlouvy pro rok 2010,<sup>1</sup> včetně přípisu společnosti ELEKTROWIN ze dne 30.10.2009, ve kterém tato společnost D+P REKONT oznamuje, že byla v rámci výběrového řízení pro rok 2010 vybrána ke spolupráci se společností ELEKTROWIN s tím, že podmínkou uzavření smlouvy je zveřejnění hospodářských výsledků za předchozí období (do roku 2008) ve sbírce listin obchodního rejstříku. [...*obchodní tajemství*...]

#### *Nabídka nižších cen*

Společnost ELEKTROWIN přípisem ze dne 8.4.2010 žádala společnost D+P REKONT o objasnění jejího jednání ohledně oslovení výrobců elektrozařízení s nabídkou nižších cen na zpracování elektrozařízení<sup>2</sup> s tím, že se dožadovala vysvětlení, z jakého důvodu neoslovila tato s nabídkou nízkých cen přímo společnost ELEKTROWIN, jako provozovatele kolektivního systému, resp. z jakých důvodů nižší ceny nenabídla již ve výběrovém řízení pro rok 2010. Současně společnost ELEKTROWIN informovala společnost D+P REKONT o připravenosti dále spolupracovat, pokud společnost D+P REKONT zdůvodní a doloží, že za takto nízké ceny je schopna zajistit řádnou recyklaci elektroodpadu při dodržení všech příslušných právních předpisů a objasní své jednání.

#### *Vyjednávání o nové smlouvě*

E-mailem ze dne 8.6.2010 zaslala společnost ELEKTROWIN společnosti D+P REKONT návrh Smlouvy o zajištění zpracování, využití a odstranění elektroodpadu v délce trvání do 31.12.2010 a obsahující nižší ceny nabídnuté výrobcům elektrozařízení ze strany této společnosti (dále též „**Návrh smlouvy 2010**“ nebo „**Smlouva 2010**“) s tím, že v případě souhlasu s obsahem Návrhu smlouvy 2010 měl být podepsaný dokument zaslán společnosti ELEKTROWIN zpět. Připomínky společnosti D+P REKONT k Návrhu smlouvy 2010 byly vypořádány společností ELEKTROWIN e-mailem ze dne 13.7.2010. Následně společnost D+P REKONT e-mailem ze dne 19.7.2010 žádala za záruku nižších (exkluzivních) cen do konce roku 2010 garanci minimálních měsíčních objemů, resp. minimálního celkového objemu dodávek chladících zařízení za období trvání Smlouvy 2010. Návrh smlouvy 2010 ve znění požadavků společnosti D+P REKONT nebyl ze strany společnosti ELEKTROWIN akceptován, a to pro důvody uvedené dále.

<sup>1</sup> Např. e-maily ze dne 7.10.2009 ve věci *Doplnění nabídky – kontejnery*, e-maily ze dne 26.10.2009 ve věci *Doplnění nabídky*.

<sup>2</sup> Úřad má k dispozici např. přípis společnosti D+P REKONT z května roku 2010 adresovaný jednomu ze zakladatelů a akcionářů provozovatele kolektivního systému ELEKTROWIN.

### *Technické poruchy*

Ve věci provozních poruch má Úřad k dispozici e-mailovou korespondenci mezi společností ELEKTROWIN a společností D+P REKONT týkající se technické poruchy recyklační linky společnosti D+P REKONT, v jejímž důsledku došlo v říjnu roku 2009 k zastavení příjmu elektroodpadu do středisek této společnosti.<sup>3</sup> V přípisě společnosti D+P REKONT ze dne 25.11.2009 je společnost ELEKTROWIN následně informována o nezpracovaném elektroodpadu přijatém od této společnosti v období 23.10.2009 až 20.11.2009 z důvodu havárie technologické linky, ke které došlo dne 28.10.2009. O skutečnosti, že zapojení recyklační linky společnosti D+P REKONT do plného provozu bylo očekáváno až v roce 2010, byla společnost ELEKTROWIN informována e-mailem ze dne 8.12.2009.

### *Jednání společnosti D+P REKONT*

Vedle oslovení výrobců a dovozců elektrozařízení společností D+P REKONT ze dne 25.3.2010 s nabídkou nižších cen (přiloženého k Vámi podanému podnětu), má Úřad k dispozici další přípisy adresované společnosti D+P REKONT různým orgánům či národním nebo evropským institucím, zejména z měsíců května až července roku 2010. V těchto přípisech je společnost D+P REKONT poukazováno kriticky na činnost společnosti ELEKTROWIN v souvislosti s organizováním systému zpětného sběru elektroodpadu a elektrozařízení, včetně fotodokumentace, která měla zachycovat prostory jejích smluvních zpracovatelů elektroodpadu, resp. přímých konkurentů společnosti D+P REKONT. Výzvy právních zástupců společnosti ELEKTROWIN, resp. dalších zpracovatelů elektroodpadu ke zdržení se možného protiprávního jednání společnosti D+P REKONT, má Úřad rovněž k dispozici.

### *Vyjádření společnosti ELEKTROWIN*

Společnost ELEKTROWIN odmítla, že by k neuzavření Smlouvy 2010 se společností D+P REKONT došlo z její strany. Ukončení spolupráce mezi stranami nastalo, dle sdělení společnosti ELEKTROWIN, z důvodů, které byly a jsou na straně společnosti D+P REKONT. Bylo poukázáno na (i) společnost D+P REKONT požadovaný minimální objem dodaného elektroodpadu, který by ji mohl oproti jiným zpracovatelům, kteří takový závazek sjednaný nemají, zvýhodňovat a příp. způsobit narušení nastaveného systému zpracování elektroodpadu, (ii) skutečnost, že společnost D+P REKONT, na rozdíl od ostatních zpracovatelů zapojených do systému společnosti ELEKTROWIN, neplní zákonnou povinnost zveřejňování hospodářských výsledků, (iii) shora uvedené technické problémy, ke kterým došlo v roce 2009 v provozních společnosti D+P REKONT, které měly negativní dopady na zpracování společnosti ELEKTROWIN dodaného elektrozařízení, a jenž přetrvávaly rovněž v roce 2010, a (iv) jednání společnosti D+P REKONT ve vztahu k výrobcům a dovozcům elektrozařízení a k orgánům či různým evropským nebo národním institucím (srov. výše), které společnost ELEKTROWIN nepovažovala za souladné s obchodními zvyklostmi a dobrými obchodními vztahy.

Společnost ELEKTROWIN dále uvedla, že jako provozovatel kolektivního systému hospodaří s příspěvky smluvních partnerů – je proto povinna tyto vynakládat jen k účelu, ke kterému jsou určeny, a při jejich vynakládání jednat zodpovědně, s péčí řádného hospodáře. Tím je dle jejího názoru dána rovněž její povinnost eliminovat případná, natož jí známá rizika. Za tato považuje netransparentní a nejasnou finanční situaci společnosti D+P REKONT a provozní problémy opakované rovněž v roce 2010, které zvyšují riziko nesplnění závazků a riziko vzniku vícenákladů,

---

<sup>3</sup> Např. e-maily ze dne 29.10.2009 ve věci *Pozastavení příjmu elektroodpadu*.

jakož i případné další škody. Ze strany společnosti ELEKTROWIN byly rovněž zmíněny sankce uložené Českou inspekcí životního prostředí, jež za porušení povinností stanovených zákonem o odpadech vyměřila společnosti D+P REKONT pokutu v celkové výši 550 000 Kč.<sup>4</sup>

## II. Právní rámec

Při posuzování dané věci z hlediska podmínek řádného fungování hospodářské soutěže Úřad vymezuje relevantní trh<sup>5</sup> dotčený protisoutěžním jednáním subjektů, stanovuje podíly subjektů působících na takto vymezeném relevantním trhu/trzích a zjišťuje případné znaky zneužití dominantního postavení. Dominantní postavení na relevantním trhu pak zaujímá soutěžitel, kterému jeho tržní síla umožňuje chovat se ve značné míře nezávisle na jiných soutěžitelích nebo spotřebitelích.<sup>6</sup> Má se za to, že dominantní postavení nezaujímá soutěžitel, který ve zkoumaném období dosáhl na trhu menší než 40% tržní podíl, pokud nebude pomocí jiných ukazatelů prokázán opak.<sup>7</sup>

Není však zakázána existence dominantního postavení soutěžitele jako takového, ale až jednání naplňující pojmové znaky skutkové podstaty zneužití tohoto postavení. Soutěžitel, jenž se nachází v dominantním postavení, nesmí mj. bez objektivně ospravedlnitelných důvodů uplatňovat rozdílné podmínky při shodném nebo srovnatelném plnění vůči jednotlivým účastníkům trhu, jimiž jsou tito účastníci v hospodářské soutěži znevýhodňováni,<sup>8</sup> nebo zastavit či omezit výrobu, odbyt nebo výzkum a vývoj na úkor spotřebitelů,<sup>9</sup> neboť taková jednání dominantanta naplňují znaky skutkové podstaty zneužití dominantního postavení.

Z vnitrostátní i komunitární judikatury vyplývá, že subjekty si v zásadě mohou zvolit své obchodní partnery. Odmítnutí dodávat učiněné dominantním soutěžitelem může být považováno za zneužití dominantního postavení pouze tehdy, pokud k takovému jednání nejsou dány objektivní důvody<sup>10</sup> a dojde-li takovým jednáním k narušení hospodářské soutěže na úkor soutěžitelů nebo spotřebitelů. Platí tedy, že soutěžitele, i když zaujímá na trhu dominantní postavení, nelze zbavit práva dbát ochrany jeho obchodních zájmů, jsou-li napadeny; takovému subjektu musí být dáno právo použít k ochraně obchodních zájmů všech rozumných kroků, které jsou k jejich ochraně vhodné. Uvedené jednání ale nemůže být schváleno, jestliže jeho důvodem je posílit dominantní postavení a zneužít je.<sup>11</sup> Kritériem pro legitimní odmítnutí dodávat musí proto být objektivně ospravedlnitelný důvod takového jednání dominantanta, přičemž porušením zákona není např. odmítnutí obchodování se subjektem, který neplní smluvní podmínky nebo který může ohrozit dobré jméno dodavatele.<sup>12</sup>

## III. Závěr Úřadu

<sup>4</sup> Srov. <http://www.cizp.cz/2695> Pokuty-nad-100-000-Kc-za-poruseni-povinnosti-na-useku-OH-v-roce-2010.

<sup>5</sup> Srov. § 2 odst. 2 zákona.

<sup>6</sup> Srov. § 10 odst. 1 zákona.

<sup>7</sup> Srov. § 10 odst. 3 zákona.

<sup>8</sup> Srov. § 11 odst. 1 písm. c) zákona.

<sup>9</sup> Srov. § 11 odst. 1 písm. d) zákona.

<sup>10</sup> Srov. např. rozsudek tribunálu T-201/04 ze dne 17.9.2007 ve věci *Microsoft*.

<sup>11</sup> Srov. rozsudek Evropského soudního dvora 27/76 ze dne 14.2.1978 ve věci *United Brands*.

<sup>12</sup> Srov. Zákon o ochraně hospodářské soutěže, Komentář a související české i komunitární předpisy (2. aktualizované a přepracované vydání), JUDr. David Raus, Ph.D., JUDr. Robert Neruda.

Ze shromážděných podkladů a informací má Úřad za prokázané následující skutečnosti.

Spolupráce v oblasti zpracování elektroodpadu mezi společnostmi ELEKTROWIN a D+P REKONT probíhala bez problémů nejméně do konce roku 2009, resp. do havárie v provozovně společnosti D+P REKONT. Uzavřením Smlouvy došlo mezi stranami k prodloužení této spolupráce počínaje rokem 2010 na dobu neurčitou.

I přes jednostranně učiněný krok ze strany společnosti D+P REKONT v březnu roku 2010, kdy tato nabízela zakladatelům a akcionářům společnosti ELEKTROWIN nižší ceny za zpracování jejich elektrozařízení, vedla společnost ELEKTROWIN se společností D+P REKONT opakovaně v měsíci červnu a červenci roku 2010 jednání o obsahu Návrhu smlouvy 2010, a to v intencích cenové nabídky učiněné nově společností D+P REKONT.

K ukončení vyjednávání o pokračování spolupráce se společností D+P REKONT došlo ze strany společnosti ELEKTROWIN mj. z důvodů ochrany jejích oprávněných zájmů; k ukončení přistoupila společnost ELEKTROWIN po té, co společnost D+P REKONT v době vyjednávání ohledně podmínek Návrhu smlouvy 2010 provedla kroky, ve kterých v nikoli pozitivním směru poukazovala na činnost společnosti ELEKTROWIN v rámci jí organizovaného zpětného sběru elektroodpadu a elektrozařízení.

Úřad na základě shora uvedených skutečností dospěl k závěru, že postup společnosti ELEKTROWIN lze považovat za přiměřený, objektivně ospravedlnitelný a vedoucí k ochraně jejích obchodních zájmů; cílem tohoto postupu dle zjištění Úřadu nebylo posílení případného dominantního postavení společnosti ELEKTROWIN, resp. jeho zneužití. Úřad proto neshledal indicie zakládající podezření ze zneužití dominantního postavení ve smyslu zákona.

Z důvodů nezjištění porušení zákona, nezabýval se Úřad blíže vymezením relevantního trhu, na kterém společnost ELEKTROWIN působí, resp. který v rámci jí organizovaného sběru elektroodpadu a elektrozařízení může jako provozovatel kolektivního systému ovlivnit. Obdobně Úřad nepovažoval za nezbytné zevrubněji zjišťovat podíly, které společnost ELEKTROWIN zaujímá na takto vymezeném trhu/trzích.

Závěrem Úřad uvádí, že právně závazné závěry obsahující výklad zákona deklaruje pouze v pravomocných rozhodnutích vydaných po provedeném správním řízení, neboť jedině tak je schopen shromáždit, ověřit a vyhodnotit veškeré informace. Z tohoto důvodu nelze stanoviska Úřadu přijatá mimo správní řízení považovat za stanoviska závazná.

Děkujeme Vám za projevenou důvěru, s níž jste se na Úřad v dané věci obrátila.

S pozdravem

Mgr. Michael Mikulík, LL.M. (Cantab)  
ředitel  
Odboru dominance a vertikálních dohod

**Obdrží:**  
Vážená paní

JUDr. Helena Ottová, advokát  
Sady Pětatřicátníků 31  
301 00 Plzeň