

DOPORUČENÉ 21.9.09 11



UOHSX001EGVS

ÚŘAD PRO OCHRANU HOSPODÁŘSKÉ SOUTĚŽE



JUDr. Ing. Jan Evan, LL.M., advokát
Na Příkopě 6
110 00 Praha 1
e-mail: dusan.durik@skubla.sk

Váš dopis zn./ze dne
4. září 2009

Naše značka
ÚOHS-12192/840

Vyřizuje/linka
Mgr. Měřinská/533

Datum:
21. září 2009

V ě c : Žádost o poskytnutí informací

Úřad pro ochranu hospodářské soutěže (dále jen „Úřad“) obdržel dne 4. září 2009 žádost společnosti PPC Energy Group a.s., se sídlem Slovenská republika, Bratislava, Magnetová 12 (dále jen „PPC Energy“), o poskytnutí informací o správním řízení sp. zn. S189/2009/KS, jež Úřad vede ve věci povolení spojení soutěžitelů LIBUTE INVESTMENTS Ltd., se sídlem Kyperská republika, Nicosia, Akropoleos, 59-61 (dále jen „LIBUTE“), a International Power Opatovice, a.s., se sídlem Opatovice nad Labem, Pardubice 2, IČ: 45534292 (dále jen „IPO“), a to ve smyslu zákona č. 106/1999 Sb., o svobodném přístupu k informacím, v platném znění (dále jen „zákon o svobodném přístupu k informacím“).

Dne 21. září 2009 vydal Úřad rozhodnutí č.j. ÚOHS-12162/2009/840 ve smyslu ustanovení § 15 odst. 1 zákona o svobodném přístupu k informacím, kterým odmítl žádost společnosti PPC v části, již byly žádány informace o smlouvách, které předložil účastník řízení o povolení spojení sp. zn. S189/2009/KS, společnost LIBUTE, dále informace o obrazech v rozsahu přesné organizační struktury skupiny, do níž náleží účastník řízení o povolení spojení sp. zn. S189/2009/KS, společnost LIBUTE, a informace o skutečnosti, zda účastník správního řízení o povolení spojení soutěžitelů sp. zn. S189/209/KS, společnost LIBUTE, předložil podklady týkající se médiu uveřejňovaného akciového swapu mezi společnostmi Honor Invest, a.s. a EnBW Energie Baden-Württemberg AG (dále jen „EnBW“).

Ostatním bodům žádosti Úřad vyhovuje a v této souvislosti sděluje následující:

K otázkám uvedeným v bodech 1, 2, 3, 4, 5, 6, 9, 11 a 15 žádosti, týkajících se předmětu daného správního řízení, Úřad obecně konstatuje, že řízení o povolení spojení soutěžitelů je ve smyslu § 15 odst. 1 zákona č. 143/2001 Sb., o ochraně hospodářské soutěže a o změně některých zákonů (zákon o ochraně hospodářské soutěže), ve znění platném a účinném k 31. srpnu 2009 (dále jen „zákon“), řízením zahajovaným na návrh. Tento jsou pak v případech spojení soutěžitelů podle § 12 odst. 1, 2 a 5 zákona povinni podat společně všichni soutěžitelé, kteří se hodlají spojit fúzí, mají nabyt podnik jiného soutěžitele nebo jeho část smlouvou nebo mají získat kontrolu nad společně kontrolovaným podnikem, v případech

podle § 12 odst. 3 zákona je povinen podat návrh na povolení spojení soutěžitel, který má získat možnost přímo nebo nepřímo kontrolovat jiného soutěžitele.

Předmětem výše uvedeného správního řízení je pouze transakce, na jejímž základě má společnost LIBUTE získat možnost vykonávat přímou výlučnou kontrolu nad společností IPO ve smyslu ustanovení § 12 odst. 3 písm. a) zákona.¹ Skutkové podstaty uvedené v § 12 odst. 5 a 6 zákona tedy nejsou předmětem posuzování ve správním řízení sp. zn. S189/2009/KS. V rámci předmětného správního řízení pak Úřad zkoumá, jaké dopady na hospodářskou soutěž bude mít nejen nabytí možnosti přímé výlučné kontroly nad společností IPO ze strany společnosti LIBUTE, ale i nabytí nepřímé kontroly ze strany společnosti LIBUTE nad subjekty, jež má v době před spojením možnost přímo či nepřímo, společně či výlučně kontrolovat společnost IPO, tj. nad společnostmi REATEX a.s., EOP & HOKA s.r.o., V A H O s.r.o., Pražská teplárenská a.s. (dále jen „PT“), TERMONTA PRAHA a.s., Energotrans, a.s. a Teplo Neratovice, spol. s r.o. Společnosti ČEZ, a. s., Dalkia Česká republika, a.s., EnBW ani Hlavní město Praha nejsou spojujícími se soutěžiteli v rámci správního řízení sp. zn. S189/2009/KS.

Dále Úřad uvádí, že v současnosti nevede a ani v minulosti nevedl (od roku 2005) žádné samostatné správní řízení, jehož předmětem by mělo být posouzení dopadů spojení soutěžitelů spočívajícího ve vzniku společné či výlučné kontroly nad společnostmi PT či Pražská teplárenská Holding a.s. V této souvislosti Úřad poukazuje na řízení vedené před Evropskou komisí.²

K otázce uvedené v bodě 7 žádosti, týkající se písemností předložených navrhovatelem v rámci výše uvedeného správního řízení, Úřad konstatuje, že písemnosti, jež společnost LIBUTE předložila spolu s návrhem na povolení spojení, odpovídají její povinnosti ve smyslu § 1 odst. 1 a 2 vyhlášky Úřadu č. 368/2001 Sb., kterou se stanoví podrobnosti o náležitostech návrhu na povolení spojení soutěžitelů, ve znění platném a účinném k 31. srpnu 2008. Jsou jimi řádně a úplně vyplněný dotazník k povolení spojení podle přílohy této vyhlášky a doklad o zaplacení správního poplatku, písemná plná moc udělená zástupci navrhovatele, výpisy z obchodního rejstříku spojujících se soutěžitelů, listiny, na jejichž základě ke spojení došlo, výroční zprávy včetně auditu ročních účetních závěrek za poslední ukončené účetní období všech spojujících se soutěžitelů, kteří mají povinnost provádět audit podle zvláštních právních předpisů, konsolidované účetní závěrky za poslední ukončené účetní období všech spojujících se soutěžitelů, kteří mají povinnost sestavovat konsolidovanou účetní závěrku podle zvláštních právních předpisů, a schéma a způsob výpočtu obrátu, jehož výše odůvodňuje podání návrhu.

K otázce uvedené v bodě 10 žádosti, vztahující se k obrátům spojujících se soutěžitelů, Úřad sděluje, že požadované informace, s výjimkou skutečností týkajících se obrátů v rozsahu přesné organizační struktury skupiny, do níž náleží účastník řízení o povolení spojení sp. zn. S189/2009/KS, společnost LIBUTE, jsou součástí přílohy č. 1 tohoto sdělení. Vzhledem ke skutečnosti, že struktura společnosti J&T představuje obchodní tajemství, jak bylo uvedeno ve výše zmíněném rozhodnutí Úřadu, jsou v příloze poskytnuty pouze informace o konsolidovaném obrátu této skupiny bez dalšího podrobnějšího členění.

¹ Uvedená skutečnost byla uveřejněna v Obchodním věstníku č. 30/2009 ze dne 29. července 2009

² Dne 1. září 2009 bylo Evropské komisi notifikováno spojení M.5362 *International Power Opatovice/ EnBW Energie Baden-Württemberg/hlavní město Praha/Pražská teplárenská*, kdy společnosti International Power Opatovice, a.s., EnBW Energie Baden-Württemberg AG a hlavní město Praha získají možnost společně kontrolovat společnost Pražská teplárenská, a.s.

K otázkám uvedeným v bodech 12, 13, 14 a 19 žádosti, týkajícím se smluv o spolupráci, případně smluv o způsobu financování transakce posuzované v rámci výše uvedeného správního řízení, uzavřených mezi navrhovatelem (případně skupinou J&T) a společnostmi ČEZ, a. s. či Dalkia Česká republika, a.s., Úřad uvádí, že obecně ve správních řízeních o povolení spojení soutěžitelů zkoumá především otázky výkonu kontroly, kdy kontrolou je třeba ve smyslu ustanovení § 12 odst. 4 zákona rozumět možnost vykonávat na základě právních nebo faktických skutečností rozhodující vliv na činnost jiného soutěžitele, zejména na základě vlastnického práva nebo práva užívání k podniku kontrolovaného soutěžitele nebo jeho části, anebo práva nebo jiné právní skutečnosti, které poskytují rozhodující vliv na složení, hlasování a rozhodování orgánů kontrolovaného soutěžitele. Otázkou financování posuzovaných transakcí se Úřad přímo nezabývá, neboť pro posouzení spojení jsou rozhodující vztahy kontroly ve smyslu zákona a posléze dopady spojení na hospodářskou soutěž. Z tohoto důvodu Úřad nedisponuje informacemi o způsobu financování předmětné transakce a ani účastník řízení je nebyl povinen předložit. Účastník řízení rovněž nepředložil žádné smlouvy, které by uzavřel sám či kterýkoliv jiný subjekt z podnikatelského uskupení, jehož je součástí, se společnostmi ČEZ, a. s. či Dalkia Česká republika, a.s. a jež by zakládaly možnost přímé či nepřímé výlučné či společné kontroly nad některou ze společností náležející do skupiny LIBUTE či nad IPO, a ani šetření Úřadu jejich existenci nepotvrdilo.

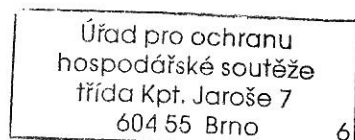
V bodu 18 žádosti je obsažena otázka, zda je v rámci správního řízení sp. zn. S189/2009/KS posuzována i smlouva o financování mezi společnostmi ČEZ, a. s. a Dalkia Česká republika, a.s. Vzhledem ke skutečnosti, že společnosti ČEZ, a. s. ani Dalkia Česká republika, a.s. nejsou účastníky správního řízení sp. zn. S189/2009/KS, nejsou takové smlouvy ani předmětem posuzování v rámci uvedeného správního řízení.


Na otázku uvedenou v bodě 20 žádosti, ohledně uplynutí lhůty pro vydání rozhodnutí v rámci předmětného správního řízení, Úřad nemůže jednoznačně odpovědět, neboť v současné době ve správním řízení o povolení spojení soutěžitelů, které je vedeno pod sp. zn. S189/2009/KS, vzhledem k vyžádání informací od účastníka řízení dle § 16 odst. 6 zákona lhůty neběží, a to až do dne, kdy Úřadu dojde řádné doplnění požadovaných informací. Nad rámec Vaší žádosti pak Úřad uvádí, že od zahájení správního řízení uplynulo ze lhůty pro vydání rozhodnutí 17 dní.

K otázkám žadatele č. 21 a 22, vztahujícím se ke zjišťování dalších informací týkajících se předmětu výše uvedeného správního řízení, lze uvést následující. Za účelem zjištění všech skutečností nutných pro posouzení předmětné transakce může Úřad dle § 16 odst. 6 zákona písemně vyzvat účastníka řízení, aby uvedl další skutečnosti nezbytné pro vydání rozhodnutí o povolení spojení nebo aby o takových skutečnostech předložil další důkazy. Úřad je rovněž dle § 21 odst. 5 zákona oprávněn vyžadovat od soutěžitelů, a pokud zvláštní právní předpis nestanoví jinak, od orgánů veřejné správy podklady a informace potřebné pro svoji činnost a prověřovat jejich úplnost, pravdivost a správnost. V průběhu předmětného správního řízení Úřad výše uvedených oprávnění využil, když se žádostí o poskytnutí informací k předmětnému spojení soutěžitelů (ve smyslu § 21 odst. 5 zákona) oslovil zejména některé konkurenty a odběratele spojujících se soutěžitelů, či ve smyslu § 16 odst. 6 zákona vyžádal od účastníka řízení doplnění návrhu na povolení spojení. Nad rámec výše uvedeného mohou třetí subjekty rovněž podat námitky proti posuzovanému spojení soutěžitelů, a to na základě uveřejnění oznámení o připravovaném spojení v Obchodním věstníku.

Námítky proti spojení soutěžitelů, které je posuzováno v rámci správního řízení sp. zn. S189/2009/KS, podala kromě žadatele rovněž jedna ze společností, jež náleží do podnikatelského uskupení, jehož součástí je společnost Czech Coal a.s., se sídlem Praha 6, Dejvice, Evropská 2690/17, IČ: 25764284. Námítky soutěžitelů, které Úřad obdrží, se stávají podkladem pro rozhodnutí a jejich zhodnocení je Úřadem provedeno až v rozhodnutí samotném.

S pozdravem




Ing. Martin Vitula
ředitel Odboru fúzí

Příloha: Obraty spojujících se soutěžitelů dle textu

Příloha č. 1

Čistý nekonsolidovaný obrat společnosti IPO dosažený na území České republiky i celosvětově za rok 2008: 4 825 514 000 Kč.

Čisté obraty společností náležejících do skupiny IPO dosažené na území České republiky i celosvětově za rok 2008:

Společnost	Čistý obrat za rok 2008 v Kč
REATEX a.s.	0
EOP & HOKA s.r.o.	112 968 000
V A H O s.r.o.	51 653 000
Pražská teplárenská a.s.	5 850 434 000
TERMONTA PRAHA a.s.	377 792 000
Energotrans, a.s.	3 800 045 000
Teplo Neratovice, spol. s r.o.	76 139 000

Čistý obrat skupiny J&T dosažený na území České republiky za rok 2008: 9 724 816 000 Kč.

Čistý obrat skupiny J&T dosažený celosvětově za rok 2008: 17 442 532 000 Kč.

