



Soutěžní právo EU: přehled vývoje v uplynulém roce

Petr Zákoucký

Svatomartinská konference ÚOHS

13.-14. listopadu 2012

**C L I F F O R D
C H A N C E**

Struktura prezentace

- Shrnutí
- Čl. 101 SFEU
- Čl. 102 SFEU
- Nařízení o kontrole spojování podniků
- Praxe a proces

Shrnutí

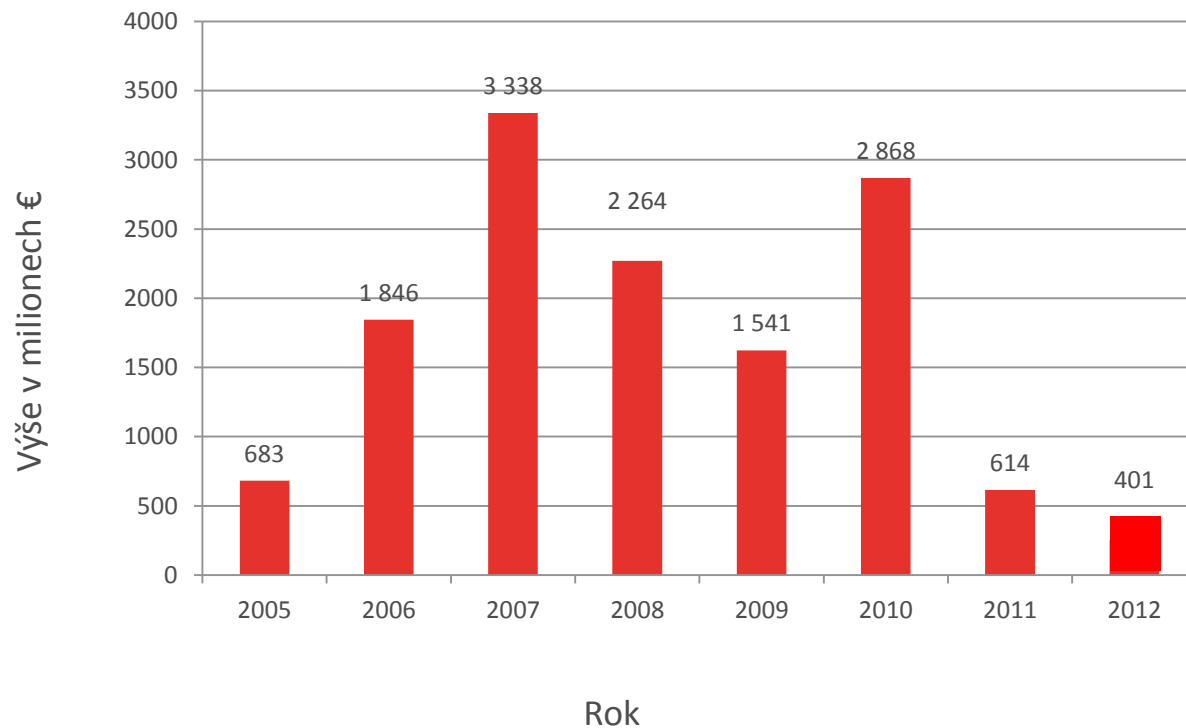
- Článek 101 SFEU: pokles pokut v roce 2011, Tribunál stále zahlcen
- Článek 102 SFEU: tradičně méně případů, ale přesto velká aktivita
- EUMR: jedno spojení zakázáno, pravidlo přednosti, státní podniky
- Proces: právo na spravedlivý proces, přístup do spisu
- Pokyny: Best Practices a pokyn k zachování obchodního tajemství



Článek 101 SFEU

CLIFFORD
CHANCE

Čl. 101: Pokuty za kartely*



* Výše upraveny v souvislosti se změnami následujícími po vydání rozsudků Tribunálu a Soudního dvora Evropské unie. Zdroj: <http://ec.europa.eu/competition/cartels/statistics/statistics.pdf> (poslední aktualizace 27. července 2012)

Čl. 101: Nedávná rozhodnutí

Topenářské instalace*, **	27. červen 2012	13.000.000 EUR
Nákladní doprava **	28. březen 2012	169.382.000 EUR
Kování pro okna **	28. březen 2012	85.876.000 EUR
Kompresory do ledniček *, **	7. prosinec 2011	161.198.000 EUR
Katodové trubice *, **	19. říjen 2011	128.736.000 EUR
Banány**	12. říjen 2011	8.919.000 EUR
Celkem		567.111.000 EUR

* *Rozhodnutí o narovnání*

** *Program shovívavosti (leniency)*

Čl. 101: Kartel roku ...



Čl. 101: Běžící šetření

Kartely

- Elektrické kabely
- Katodové trubice
- Kartové čipy
- Cement a související výrobky
- Krevety ze severního moře
- Český trh z elektřinou
- Kontejnerová lodní doprava*
- Spalovací motory*
- Poutací pásy, airbagy*
- Zemní plyn*
- Úrokové deriváty (Euro)*
- Ložiska pro využití v průmyslu a v automobilovém sektoru*
- ...

Jiné

- Continental/United/Lufthansa/ Air Canada
- Les laboratoires Servier (Perindropil)
- Lundbeck
- Roztažitelné fólie pro zemědělské využití
- Areva & Siemens
- P&I Clubs (pojišťovací smlouvy)
- Lufthansa/Turkish Airlines
- E-knihy
- Credit Default Swap*
- Cephalon & Teva*
- ...

Čl. 101: Tribunál a Soudní dvůr

■ Tribunál

- španělský surový tabák
- plynem izolované rozvaděče
- Visa
- chlorečnan sodný
- akrylátové sklo
- bělicí přípravky
- mezinárodní stěhovací služby
- výtahy a eskalátory
- italský surový tabák
- průmyslové plastové pytle
- produkty z polymethylmetakrylátu (PMMA)
- chloroprenový kaučuk

■ Soudní dvůr

- chloroctová kyselina
- Pfleiderer
- Premier League & Karen Murphy
- Pierre Fabre Dermo-Cosmetique
- měděné sanitární trubky

Čl. 101: Tribunál

- Podáno více než 70 žalob proti rozhodnutí Komise
- Přes 40 rozhodnutí Tribunálu cca v 10 kartelech
- Úspěšná žaloba mj. v těchto věcech:
 - odpovědnost mateřské společnosti (*mezinárodní stěhovací služby, němečtí výrobci piva, průmyslové plastové pytle*)
 - zohlednění délky trvání protiprávního jednání při výpočtu pokut (*italský surový tabák*)
 - pojem účasti a dohody (*chloroprenový kaučuk*)
 - recidiva (*výtahy a eskalátory, syntetické kaučuky*)
 - přístup ke spisu (*Solvay a CDC Hydrogene Peroxide*)
 - odrazující účinek pokuty (*akrylátové sklo*)
 - nerovné zacházení; různé způsoby výpočtu pokuty (*plynem izolované rozvaděče, chloroprenový kaučuk*)
 - doprovodná omezení (*německý a francouzský zemní plyn*)

Čl. 101: Odpovědnost mateřské společnosti

- **Chloroprenový kaučuk** ► T-77/08, *The Dow Chemical Company proti Komisi*, 2. února 2012, odst. 73 – 104, odvolání k SD:
 - plnofunkční společný podnik mezi Dow Chemical a DuPont se účastnil kartelu
 - jak se prokazuje skutečný výkon rozhodujícího vlivu ze strany matek?
 - je zde rozpor mezi autonomií plnofunkčního JV a odpovědnosti matky?
 - „právo dozoru“ – může se tedy matka v pozici pouhého investora vyvinut?
 - commity - může rozdílný přístup podle amerického antitrustového práva hrát roli?
- **Španělský surový tabák** ► C-628/10 P a C-14/11 P, *Alliance One proti Komisi*, 19. července 2012, odst. 42 to 67 (velký senát):
 - musí se rozhodující vliv mateřské společnosti týkat konkrétního kartelového jednání dcerky?
 - domněnka je vyvratitelná, ale obtížně
 - může Komise uplatnit mono- a duální přístup u různých pachatelů?

Čl. 101: Odpovědnost mateřské společnosti

- **Mezinárodní stěhovací služby** ► T-208/08, *Gosselin Group NV* a T-209/08, *Stichting Administratiekantoor Portielje*, 16. června 2011, odst. 51 a násl.:
 - domněnka rozhodujícího vlivu výjimečně vyvrácena nadací, která neměla rozhodný vliv na účastníka kartelu

- **Průmyslové plastové pytle** ► T-64/06, *FLS Plast A/S proti Komisi*, 6. března 2012, odst. 36 až 46:
 - 60% účast nebyla pro splnění *Akzo* domněnky dostatečně doložena
 - Komise musí prokázat skutečný rozhodující vliv

Čl. 101: Důkazní materiály

■ Chlorečnan sodný:

- Tribunál vytkl Komisi, že vycházela z důkazů, které byly „*nespolehlivé a značně sporadické a roztráštěné*“

■ Holandští výrobci piva:

- Komise vycházela z rukou psaných poznámek, které pouze sporadicky a stručně zmiňovaly údajné určování jiných obchodních podmínek než jsou ceny, přičemž společnosti poskytly věrohodná alternativní vysvětlení údajného jednání

■ Průmyslové pytle:

- Komise nepředložila „dostatečně přesné a vzájemně se potvrzující důkazy“, aby mohla stanovit trvalou účast na kartelu

Čl. 101: Žaloby na náhradu škody

- Zvýšené riziko pro adresáty kartelových rozhodnutí Komise
- Společnosti se usilovně snaží zabránit rozhodnutím shledajícím porušení
 - „whistleblowers“ se odvolávají proti rozhodnutí Komise
 - ačkoliv Tribunál zruší pro některé účastníky pokuty, odvolají se k Soudnímu dvoru (viz např. *plynem izolované spínače*)
- Brání nižší počet stran rozhodnutí žalobám na náhradu škody?
- *Pfleiderer*.
 - zda má být společněm dovolen přístup k podkladům souvisejícím se žádostí o shovívavost (leniency) je záležitost národního práva
 - to povede k „forum shopping“
- Žaloba Komise na náhradu škody v kartelu „výtahů a eskalátorů“
 - předběžná otázka: může být Komise ve stejné věci vyšetřovatelem, státním zástupcem, soudcem, porotou i žalobcem?
 - Komise vystupovala ve své tradiční roli "*amicus curiae*", tj. jako ochránce Smluv o EU a s cílem chránit zájmy EU



Článek 102 SFEU

CLIFFORD
CHANCE

Čl. 102: Rozhodnutí Komise

- Minimálně 13 běžících případů
- Několik řízení zahájeno (*Gazprom*, 4. září 2012, *Motoral Mobility* – 3. dubna 2012, *ARA*)
- Několik prohlášení o námitkách (*Les Laboratoires Servier* – 30. července 2012, *Lundbeck* – 25. července 2012)
- Několik narovnáno (*Standard & Poor's*, *IBM*, *Siemens/Areva*) a několik adeptů (*ČEZ*, *Google*, *Thomson Reuters*, atd.)
- Některé tradiční sektory (energetika), některé nové (finanční sektor - *Standard & Poor's*, *Thomson Reuters*, *CDS*)
- „Dozvuky“ sektorových šetření (farmacie, energetika ...)

Článek 102: Soudní rozhodnutí

■ Tribunál

- T-398/07, *Španělsko v Komise* (případ Telefónica a Telefónica de España), 29. března 2012 – všechny žalobní důvody odmítnuty ale podáno odvolání (C-295/12 P)
- T-167/08, *Microsoft Corp v Commission*, 27. června 2012

■ Soudní dvůr

- C-209/10, *Post Danmark A/S v Konkurrencerådet*, 27. března 2012
- C-109/10 P, *Solvay SA*, 25. říjen 2011
- C-549/10 P, *Tomra Systems ASA*, 19. dubna 2012
- C-138/11, *Compass-Datenbank GmbH*, 12. července 2012

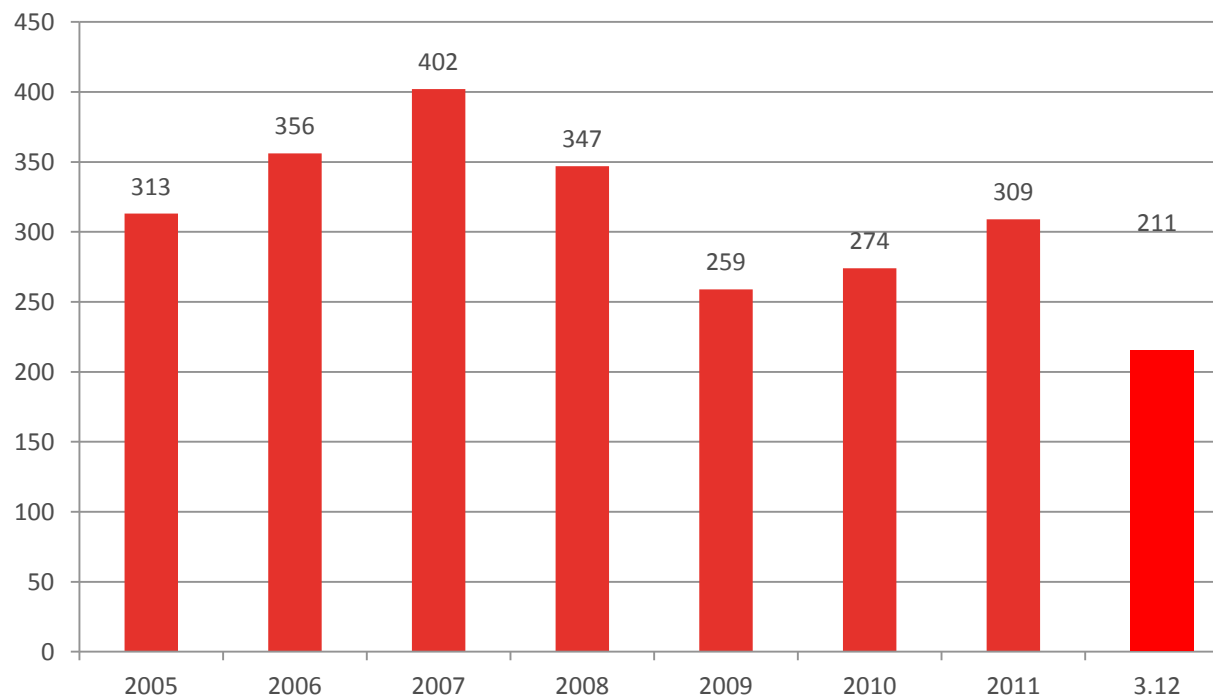


Spojování podniků

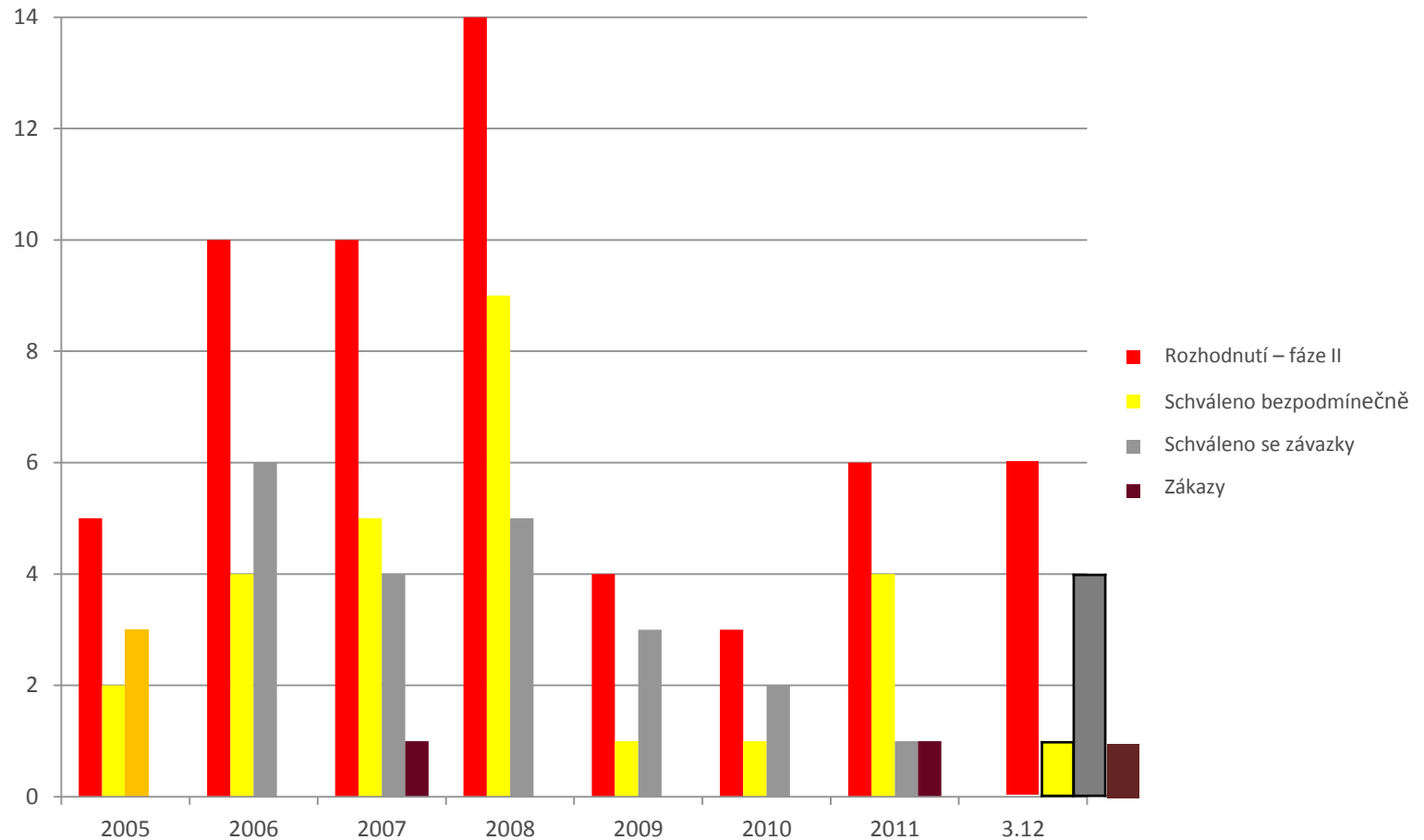
CLIFFORD
CHANCE



EUMR: Počet oznámených případů



EUMR: Fáze II



EUMR: Projednávané věci

■ *Deutsche Börse /NYSE*

- 1. února 2012 Komise neschválila navrhované spojení
- navržené závazky příliš omezené; strany nenavrhly vytvoření nezávislého soutěžitele
- *“aby finanční trhy dobře sloužily reálné ekonomice, musí být otevřené, výkonné a konkurenční,, ...*

■ T-224/10, *ABCTA v. Komise*

- žaloba asociace *Association belge des consommateurs test-achats (ABCTA)*
- částečné postoupení belgickému antimonopolnímu úřadu odmítnuto
- Tribunál žalobní důvody zamítl

EUMR: Pravidlo přednosti

	Western Digital / Hitachi	Seagate / Samsung HDD
Případ č.	M.6203	M.6214
Datum oznámení	20. dubna 2011	19. duben 2011
Rozhodnutí podle článku 6(1)(c)	30. května 2011 (s prohlášením o námitkách v srpnu 2011)	30. květen 2011
Výsledek	23. November 2011: podmíněné schválení	19. říjen 2011: nepodmíněné schválení

EUMR: Státní společnosti

- Recitál 22 preambule Nařízení Rady EU o spojování podniků (EUMR) stanovuje zásadu nediskriminace mezi veřejným a soukromým sektorem
- Klíčovou otázkou – tvoří soutěžitel ve veřejném sektoru hospodářskou jednotku se „samostatnou rozhodovací pravomocí“?
- Zajímavý přesah do energetiky v rámci schvalování operátorů přenosových soustav (viz certifikační rozhodnutí Komise podle 3. energetického balíčku)
- Ačkoli tato pravidla byla vytvořena pro evropské státní společnosti, Komise je čím dál víc nucena aplikovat je na čínské a jiné mimoevropské:
 - *DSM / Sinochem JV*
 - *China National Bluestar / Elkem*
 - *Huaneng / OTPPB / Intergen*
 - *PetroChina / Ineos / JV*



Proces a pokyny

CLIFFORD
CHANCE



Proces a pokyny: judikatura

■ ESLP

- *Menarini*: právo na spravedlivý proces

■ Rozhodnutí komise

- *Suez Environnement, Lyonnaise des Eaux*, 24. května 2011
- *EPH a J&T Investment Advisors*, 28. března 2012
- *Siemens/Areva*, 18. června 2012
- *J&T Group*, 28. března 2012

■ Rozsudky Tribunálu

- T-437/08 *CDC Hydrogene Peroxide v. Komise*, 15. prosince 2011
- T-192/07, *Comité de défense de la viticulture charentaise*, 9. března 2012

■ Rozsudky Soudního dvora

- C-209/10, *Solvay v. Commission*, 25. října 2011
- C-17/10, *Toshiba corp. v. ÚOHS*, 14. února 2012

Proces a pokyny: nová pravidla

■ Balíček Komise v oblasti Best Practice:

- oznámení o antimonopolních osvědčených postupech
- revize mandátu úředníka pro slyšení
- osvědčené postupy ohledně předkládání hospodářských důkazů

■ Antimonopolní Procedurální manuál (ManProc)

■ Neformální pokyn k zachování mlčenlivosti (březen 2012)



Soutěžní právo EU: přehled vývoje v uplynulém roce

C L I F F O R D
C H A N C E

www.cliffordchance.com

Clifford Chance, Jungmannova Plaza, Jungmannova 24, 110 00 Prague 1, Czech Republic
© Clifford Chance LLP Sdružení Advokátů 2012

42125-5-2207 v0.22