UOHSX00GQ4MY

ÚŘAD PRO OCHRANU HOSPODÁŘSKÉ SOUTĚŽE

ROZHODNUTÍ

Spisová značka: ÚOHS-S0445/2022/KS Brno 20. 10. 2022
Číslo jednací: ÚOHS-36747/2022/873

Úřad pro ochranu hospodářské soutěže ve správním řízení sp. zn. ÚOHS-S0445/2022/KS, zahájeném dne 30. 10. 2022 podle § 44 odst. 1 zákona č. 500/2004 Sb., správní řád, ve znění pozdějších předpisů, a § 15 a § 16a zákona č. 143/2001 Sb., o ochraně hospodářské soutěže a o změně některých zákonů (zákon o ochraně hospodářské soutěže), ve znění pozdějších předpisů, v souladu s § 21 odst. 1 téhož zákona, na základě zjednodušeného návrhu účastníka řízení, společnosti Accolade Portfolio I, s.r.o., člen koncernu, se sídlem Praha 8, Karlín, Sokolovská 394/17, IČO 09112383, zastoupeného JUDr. Tomášem Čihulou, LL.M. Eur., Ph.D., advokátem, se sídlem Praha 1, Na Příkopě 19, na povolení spojení soutěžitelů ve smyslu § 12 a násl. téhož zákona, vydává v souladu s § 67 odst. 1 zákona č. 500/2004 Sb., správní řád, ve znění pozdějších předpisů, toto

ROZHODNUTÍ:

Spojení soutěžitelů Accolade Portfolio I, s.r.o., člen koncernu, se sídlem Praha 8, Karlín, Sokolovská 394/17, IČO 09112383, a GELSENWASSER Beteiligungen SE, se sídlem Spolková republika Německo, Gelsenkirchen, Willy-Brandt-Allee 26, ke kterému má dojít dle § 12 odst. 2 zákona č. 143/2001 Sb., o ochraně hospodářské soutěže a o změně některých zákonů (zákon o ochraně hospodářské soutěže), ve znění pozdějších předpisů, na základě Smlouvy o nepřímém nabytí podílů společnosti GELSENWASSER AG v českých dceřiných společnostech, uzavřené dne 15. 3. 2022 mezi společnostmi GELSENWASSER AG, se sídlem Spolková republika Německo,

Gelsenkirchen, Willy-Brandt-Allee 26, Accolade Portfolio I, s.r.o., člen koncernu, a Accolade Holding, a.s., se sídlem Praha 8, Karlín, Sokolovská 394/17, IČO 28645065, v jejímž důsledku má společnost Accolade Portfolio I, s.r.o., člen koncernu, získat akcie představující 100% podíl na základním kapitálu a hlasovacích právech ve společnosti GELSENWASSER Beteiligungen SE, a tím i možnost tuto společnost výlučně kontrolovat, se dle § 16a odst. 3 věta druhá téhož zákona

POVOLUJE.

ODŮVODNĚNÍ

1. K posuzovanému spojení soutěžitelů má dojít v souladu s § 12 odst. 2 zákona č. 143/2001 Sb., o ochraně hospodářské soutěže a o změně některých zákonů (zákon o ochraně hospodářské soutěže), ve znění pozdějších předpisů (dále jen „**zákon**“), na základě dokumentu uvedeného ve výroku tohoto rozhodnutí, v jehož konečném důsledku má společnost Accolade Portfolio I, s.r.o., člen koncernu, se sídlem Praha 8, Karlín, Sokolovská 394/17, IČO 09112383 (dále jen „**Accolade**“), získat akcie představující 100% podíl na základním kapitálu a hlasovacích právech ve společnosti GELSENWASSER Beteiligungen SE, se sídlem Spolková republika Německo, Gelsenkirchen, Willy-Brandt-Allee 26 (dále jen „**GELSENWASSER**“), a tím i možnost tuto společnost přímo výlučně kontrolovat. Prostřednictvím společnosti GELSENWASSER získá společnost Accolade současně možnost vykonávat nepřímou společnou kontrolu[1] nad společnostmi TEREA Cheb s.r.o., se sídlem Cheb, Májová 588/33, IČO 63507871 (dále jen „**TEREA**“),[2] a KMS KRASLICKÁ MĚSTSKÁ SPOLEČNOST s.r.o., se sídlem Kraslice, Pohraniční stráže 367, IČO 25241800 (dále jen „**KMS**“).[3] Společnost GELSENWASSER AG má výše uvedené akciové a obchodní podíly ve společnostech CHEVAK, TEREA a KMS před realizací posuzované transakce vložit do společnosti GELSENWASSER.

2. Spojení soutěžitelů splňuje notifikační kritérium stanovené v § 13 písm. a) zákona, a podléhá tak povolení Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže (dále jen „**Úřad**“).

3. Společnost **Accolade**, jež se zabývá správou vlastního majetku a pronájmem nemovitostí, je výlučně kontrolována společností Accolade Holding, a.s., se sídlem Praha 8, Karlín, Sokolovská 394/17, IČO 28645065 (dále jen „**Accolade Holding**“), jež má dva […*OBCHODNÍ TAJEMSTVÍ*…] akcionáře, jimiž jsou fyzické osoby, a to M. K., a Z. Š.

4. Společnost Accolade Holding stojí v čele podnikatelské skupiny společností působících v České republice, Polsku, Německu, Španělsku, Chorvatsku a na Slovensku (dále jen „**skupina Accolade**“).

---

[1] Společnost Accolade získá dále prostřednictvím společnosti GELSENWASSER nekontrolní akciový podíl ve výši 28,16 % na společnosti CHEVAK Cheb, a.s., se sídlem Cheb, Hradiště, Tršnická 4/11, IČO 49787977 (dále jen „**CHEVAK**“).

[2] Společnost TEREA je před uskutečněním posuzovaného spojení společně kontrolována společností GELSENWASSER AG, se sídlem Spolková republika Německo, Gelsenkirchen, Willy-Brandt-Allee 26 (dále jen „**GELSENWASSER AG**“), a městem Cheb, se sídlem náměstí Krále Jiřího z Poděbrad 1/14, IČO 00253979 (dále jen „**město Cheb**“), přičemž každý z těchto dvou společníků drží 50% obchodní podíl na společnosti TEREA. Společnost GELSENWASSER AG současně kontroluje i společnost GELSENWASSER.

[3] Společnost KMS je před uskutečněním spojení společně kontrolována společností GELSENWASSER AG a městem Kraslice, se sídlem nám. 28. října 1438/6, Kraslice, IČO 00259438 (dále jen „**město Kraslice**“), přičemž každý z těchto dvou společníků drží 50% obchodní podíl na společnosti KMS.

5. Mezi hlavní aktivity skupiny Accolade náleží zejména následující činnosti:
   - provozování mezinárodního letiště v Brně-Tuřanech a logistického parku Brno Airport Logistic Park (prostřednictvím společnosti Accolade CZ XV, s.r.o., člen koncernu, jež je jediným akcionářem společnosti LETIŠTĚ BRNO a.s.),
   - poskytování služeb v oblasti nákladní letecké přepravy a souvisejícího servisu (prostřednictvím společnosti B.A.W.D.F. s.r.o.),
   - provozování a revitalizace průmyslového areálu v katastrálním území Satalice (prostřednictvím společnosti Accolade CZ 50, s.r.o., člen koncernu),
   - pronájem nebytových prostor v průmyslových parcích a logistických centrech (prostřednictvím společnosti ACCOLADE FUND SICAV p.l.c. a jejích dceřiných společností).

6. Z. Š. vykonává dále výlučnou či společnou kontrolu nad řadou společností […*OBCHODNÍ TAJEMSTVÍ*…], působících zejména v oblastech pronájmu nemovitostí, zemědělské prvovýroby včetně ovocnářství, zpracování a prodeje zemědělských produktů, potravinářské výroby, výroby škrobu a škrobárenských produktů, výroby technického lihu, poskytování služeb zemědělcům, kapitálových investic, správy majetku (včetně pohledávek) a podnikových restrukturalizací, rezidenčního developmentu a poradenské činnosti; pouze okrajově pak působí v oblasti výroby elektrické energie a maloobchodního prodeje pohonných hmot a doplňkového sortimentu na vlastních čerpacích stanicích.

7. Společnost **GELSENWASSER** je holdingovou společností, jež byla založena za účelem realizace posuzované transakce a jež je výlučně kontrolovaná společností GELSENWASSER AG. Společnost TEREA působí zejména v oblasti poskytování služeb centrálního zásobování teplem na území měst a obcí v rámci Karlovarského kraje (např. ve Františkových Lázních, Aši, Chebu, Nebanicích či Plesné). Společnost KMS působí v oblasti poskytování dodávek pitné vody, služeb centrálního zásobování teplem a služeb spočívajících v odvádění a čištění odpadních vod na území města Kraslice.

8. Na základě zveřejnění informace o zahájení zjednodušeného správního řízení[4] Úřad obdržel dne 7. 10. 2022 námitky proti posuzovanému spojení, a to od města Kraslice (dále jen „**námitky města Kraslice**“)[5] a od fyzické osoby (dále jen „**námitka FO**“)[6].

9. V námitkách města Kraslice je uvedeno, že město Kraslice drží 50% obchodní podíl na společnosti KMS, a je tedy jedním ze dvou společníků této společnosti, která výhradně uspokojuje veřejné potřeby občanů, obyvatel, podnikatelů a firem ve městě Kraslicích, a drží tedy kritickou infrastrukturu města. Město Kraslice poukázalo na skutečnost, že o zásadních otázkách týkajících se společnosti KMS musejí rozhodnout oba její společníci jednomyslně, přičemž společnost GELSENWASSER AG, jež má být stále dle výpisu z obchodního rejstříku společníkem společnosti KMS, o předmětné zamýšlené transakci město Kraslice neinformovala. Město Kraslice v námitkách uvedlo, že v současné době zvažuje všechny důsledky transakce včetně právních, neboť vyčlenění KMS ze stávající vlastnické struktury by

[4] Úřad zveřejnil oznámení o připravovaném spojení soutěžitelů na svých webových stránkách dne 4. 10. 2022, viz https://www.uohs.cz/cs/hospodarska-soutez/spojovani-soutezitelu/oznameni-o-pripravovanem-spojeni-soutezitelu/3411-oznameni-o-pripravovanem-spojeni-soutezitelu-accolade-portfolio-i-sro-gelsenwasser-beteiligungen-se-spolkova-republika-nemecko.html.

[5] Viz dokument č. 7 spisu správního řízení.

[6] Viz dokument č. 8 spisu správního řízení.

dle jeho mínění mohlo představovat zvlášť závažné porušení povinností společníka, jež by mohlo mít za následek soudem stanovené vyloučení společníka ze společnosti.

10. Město Kraslice vyslovilo v rámci zaslaných námitek názor, že posuzované spojení soutěžitelů by mohlo naplnit znaky nepřípustného spojení soutěžitelů formou získání kontroly v oblasti centrálního zásobování tepelnou energií, dodávek pitné vody a služeb spočívajících v odvádění a čištění odpadních vod, přičemž své obavy město Kraslice založilo na tom, že by v důsledku spojení mohlo dojít ke:

    (i) koordinaci soutěžního chování spojujících se soutěžitelů, a to např. v oblasti cenové politiky, přístupu k zákazníkům a trhům;

    (ii) přenosu manažerské kontroly, neboť soutěžiteli získávajícímu možnost kontroly je zapovězeno ovlivňovat či určovat soutěžní chování nabývaného soutěžitele, avšak lze připustit takové omezení nabývaného soutěžitele, které spočívá v povinnosti vykonávat obchodní činnost běžným způsobem, vyvarovat se neobvyklých operací nebo podstatných změn obchodních aktivit;

    (iii) předčasné integraci obchodních aktivit spojujících se soutěžitelů, neboť spojující se soutěžitelé se před povolením spojení musí zříci úkonů, jako např. převody zaměstnanců, udělování plných mocí k jednání či obchodnímu zatupování, nahrazení původních firemních označení novými označeními (např. změna obchodní firmy, změna vizitek, či hlavičkových papírů), jež by mohly vzbuzovat dojem koordinovaného či jednotného postupu na trhu; a

    (iv) přesunu nadměrného obchodního rizika spojeného s nabývaným soutěžitelem na nabyvatele takovým způsobem, že soutěžní chování spojujících se soutěžitelů bude ovlivněno jako v případě koordinace či integrace jejich obchodních aktivit a nechráněné výměny citlivých informací.

11. Z důvodu výše uvedených obav vyslovilo město Kraslice nesouhlas s připravovaným spojením soutěžitelů.

12. Pokud jde o námitku FO, tato obsahovala žádost o zastavení předmětného správního řízení o povolení spojení soutěžitelů do doby, než do obchodního rejstříku bude zaznamenána skutečnost, že 50% obchodní podíly na společnostech TEREA a KMS vlastní společnost GELSENWASSER, nikoliv stávající vlastník, kterým je společnost GELSENWASSER AG.

13. K výše uvedeným námitkám Úřad uvádí následující. Úřad je oprávněn posuzovat spojení soutěžitelů v souladu s ustanovením § 12 a násl. zákona. Ve smyslu příslušných ustanovení zákona Úřad hodnotí spojení soutěžitelů z hlediska případných dopadů na hospodářskou soutěž.

14. Úkolem Úřadu v oblasti kontroly spojování soutěžitelů je posoudit, zda v důsledku spojení soutěžitelů nedojde k narušení hospodářské soutěže (§ 1 odst. 1 ve spojení s § 16 odst. 2, resp. § 16a odst. 3, a § 17 odst. 1 zákona), přičemž jediný důvod pro nepovolení spojení představuje situace, kdy by toto spojení mělo za následek podstatné narušení hospodářské soutěže na relevantním trhu, zejména proto, že by jím vzniklo nebo bylo posíleno dominantní postavení spojujících se soutěžitelů nebo některého z nich (§ 17 odst. 3 zákona). O nepovolení spojení tedy není možno rozhodnout ze strany Úřadu z důvodu, že by jeho realizací mohl být porušen jiný právní předpis nebo jiný právem chráněný zájem, než je ochrana hospodářské soutěže před jejím narušením ve smyslu § 1 odst. 1 zákona.

15. Při rozhodování o návrhu na povolení spojení Úřad posuzuje v rámci správního řízení ve smyslu § 17 odst. 1 zákona zejména potřebu zachování a rozvíjení účinné hospodářské soutěže, strukturu všech spojením dotčených trhů, podíl spojujících se soutěžitelů na těchto trzích, jejich hospodářskou a finanční sílu, právní a jiné překážky vstupu dalších soutěžitelů na spojením dotčené trhy, možnost volby dodavatelů nebo odběratelů spojujících se soutěžitelů, vývoj nabídky a poptávky na dotčených trzích, potřeby a zájmy spotřebitelů a výzkum a vývoj, jehož výsledky jsou ku prospěchu spotřebitele a nebrání účinné soutěži.

16. Pokud tedy Úřad rozhodne o povolení spojení, znamená to pouze, že takové spojení nebude mít za následek podstatné narušení hospodářské soutěže; Úřad tímto rozhodnutím neřeší ani nemůže řešit otázku, zda je zamýšlené spojení, resp. právní skutečnosti jej zakládající, v souladu s jinými právními předpisy (viz námitka města Kraslice), ani otázku, zda případné změny ve struktuře vlastníků, jež se mají uskutečnit před posuzovaným spojením soutěžitelů, již byly či nebyly zapsány do obchodního rejstříku (viz námitka FO). Úřad svým rozhodnutím nepřikazuje účastníkům řízení spojení uskutečnit, nýbrž pouze deklaruje kompatibilitu takového spojení se soutěžními principy. Skutečnost, že určité zamýšlené spojení nebude mít za následek podstatné narušení hospodářské soutěže, a bude tedy Úřadem povoleno, proto bez dalšího neznamená, že by tímto krokem došlo ke zhojení případných vad právních úkonů spojení zakládajících či úkonů jim předcházejících. Samotná realizace předmětné transakce musí být zákonná a je na jejích účastnících, aby její zákonnost zajistili.

17. Co se týče možného porušení povinností společníka společnosti KMS ze strany společnosti GELSENWASSER AG, jež namítalo město Kraslice, Úřad k této otázce uvádí, že předmětná námitka má charakter soukromoprávního sporu, jenž plně náleží do kompetencí příslušných soudů v České republice.

18. Pokud jde o další námitky či obavy města Kraslice shrnuté ve výše uvedeném odstavci 10 v bodech (i)–(iv) tohoto rozhodnutí, Úřad konstatuje, že se tyto týkají nikoli narušení hospodářské soutěže na relevantních trzích, nýbrž kroků, jež představují tzv. porušení zákazu předčasného uskutečňování spojení stanoveného v § 18 odst. 1 zákona, tj. dodržení povinnosti, že spojení nesmí být soutěžiteli uskutečňováno před podáním návrhu na zahájení řízení podle § 15 odst. 1 zákona a před právní mocí rozhodnutí Úřadu, kterým se spojení povoluje. K tomuto bodu lze uvést, že v dané věci Úřad v rámci předmětného správního řízení neshledal jakoukoliv skutečnost, jež by nasvědčovala tomu, že by docházelo k porušení ustanovení § 18 odst. 1 zákona ze strany spojujících se soutěžitelů.

19. Úřad v řízení ověřil, že posuzovaná transakce splňuje podmínky pro aplikaci zjednodušeného řízení o povolení spojení ve smyslu § 16a odst. 1 písm. a) zákona a Oznámení Úřadu o zjednodušeném řízení pro posuzování některých případů spojení soutěžitelů. Úřad zjistil, že spojení nebude mít za následek podstatné narušení hospodářské soutěže, a proto v souladu s § 16a odst. 3 věta druhá zákona vydává rozhodnutí o povolení spojení.

POUČENÍ

Proti tomuto rozhodnutí může účastník řízení v souladu s § 152 odst. 1 a 5, ve spojení s § 83 odst. 1 a § 85 odst. 1 zákona č. 500/2004 Sb., správní řád, ve znění pozdějších předpisů, podat do 15 dnů od jeho oznámení rozklad, o kterém rozhoduje předseda Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže.

Rozklad se podává u Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže. Včas podaný a přípustný rozklad má odkladný účinek.

otisk úředního razítka

Mgr. Ing. Kamil Nejezchleb, Ph.D.
místopředseda

Obdrží
JUDr. Tomáš Čihula, LL.M. Eur., Ph.D., advokát
Kinstellar, s.r.o., advokátní kancelář
Palác Myslbek
Na Příkopě 19
117 19 Praha 1
IDDS: tuu5b8d

Vypraveno dne
viz otisk razítka na poštovní obálce nebo časový údaj na obálce datové zprávy

Rozhodnutí nabylo právní moci dne 15. 11. 2022.