Č.j.: VP/S 82/04-160 V Brně dne 20.dubna 2004

Úřad pro ochranu hospodářské soutěže ve správním řízení zahájeném dne 31.3.2004 na základě žádosti České republiky - Ministerstva financí ze dne 31.3.2004, č.j. 501/53365/2004 o povolení výjimky ze zákazu veřejné podpory podle § 6 odst.1 zákona č. 59/2000 Sb., o veřejné podpoře, v platném znění, ve spojení s § 18 zákona č. 71/1967 Sb., o správním řízení (správní řád), rozhodl podle § 6 odst. 4 písm. a) zákona č. 59/2000 Sb., o veřejné podpoře, v platném znění, takto:

Správní řízení o povolení výjimky ze zákazu veřejné podpory ve formě přímého prodeje akcií v držení státu společnosti ČKD PRAHA HOLDING, a.s. metodou přímého prodeje společnosti FITE-DV, a.s.

s e z a s t a v u j e.

Odůvodnění:

Úřad pro ochranu hospodářské soutěže (dále jen „Úřad“) obdržel dne 31.3.2004 žádost o povolení výjimky (dále jen „žádost“) podle § 6 odst. 1 zákona č. 59/2000 Sb., o veřejné podpoře (dále jen „zákon“), kterou podala Česká republika - Ministerstvo financí dopisem ze dne 31.3.2004, č.j 501/53365/2004.

Údaje získané z žádosti o povolení výjimky :

- poskytovatelem veřejné podpory je Česká republika - Ministerstvo financí,
- ministerstvem odpovědným za poskytnutí veřejné podpory je Ministerstvo financí,
- kontaktní osobou je Ing. Vojtěch Vízek, ředitel odboru 50,
- název veřejné podpory je „Privatizace společnosti ČKD PRAHA HOLDING, a.s.“,
- základem pro poskytnutí veřejné podpory je Smlouva o prodeji akcií v držení státu ve společnosti ČKD PRAHA HOLDING, a.s. a Smlouva o postoupení pohledávek ČKA.

Podklady pro rozhodnutí

- žádost o povolení výjimky podle ustanovení § 6 zákona spolu s průvodním dopisem,
- materiál – Privatizace ČKD PRAHA HOLDING, a.s. – průběh procesu,
- materiál pro schůzi vlády „Dokončení privatizace společnosti ČKD PRAHA HOLDING, a.s.“,
- Shrnutí ocenění ČKD PRAHA HOLDING, a.s,
- smlouva o koupi akcií,
- smlouva o postoupení pohledávky,
- materiál „ Historie podnikání 11 FITE“,
- dopis Ministerstva financí č.j. 501/57503/2004 ze dne 9.4.2004 ve věci návrhu na doplnění spisu a vzdání se práva na nahlédnutí do spisu,
- usnesení vlády č.319 ze dne 7.4.2004 „k dokončení privatizace společnosti ČKD PRAHA HOLDING, a.s.“,
- emailová kopie dopisu advokáta JUDr. Tomáše Holuba, ve věci změny obchodního jména FITE-DV KONCERN, a.s.,
- emailová kopie výpisu z obchodního rejstříku týkajícího se společnosti FITE-DV KONCERN, a.s.

Změna obchodní firmy společnosti FITE-DV KONCERN, a.s. z původního „FITE-DV, a.s.

Zápis obchodní firmy FITE-DV, a.s. do obchodního rejstříku povolil příslušný rejstříkový soud svým rozhodnutím ze dne 19.2.2004, avšak s podmínkou, že tato společnost bez odkladu změní svojí obchodní firmu tak, aby byla dostatečně odlišitelná od firmy již dříve registrované, tj. od mateřské firmy 11 FITE, a.s, ve smyslu ustanovení § 10 Obch.zák. Společnost FITE-DV, a.s. výzvu rejstříkového soudu respektovala a dne 19.2.2004 učinil jediný akcionář v působnosti valné hromady společnosti rozhodnutí, jímž rozhodl o změně obchodní firmy na FITE-DV KONCERN, a.s.. Uvedený návrh byl rejstříkovému soudu předán dne 20.2.2004. Vzhledem ke konstitutivnosti změny obchodní firmy, kdy uvedená změna se stává platnou se všemi důsledky až zápisem v obchodním rejstříku na základě pravomocného rozhodnutí rejstříkového soudu, musela společnost i nadále v souladu se zákonem navenek vystupovat pod firmou FITE-DV, a.s.. Z tohoto důvodu tak také byla Závazná nabídka na nákup akcií Královopolské, a.s. učiněna ještě pod obchodní firmou FITE-DV, a.s. Vzhledem k tomu, že společnost neměla možnost v průběhu uplynulých týdnů jakkoli ovlivnit či předvídat jednak postup a data výstupů rejstříkového soudu, a rovněž tak ani nebylo zjistitelné, kdy, po více odkladech, dojde ve vládě ČR k projednávání otázky privatizace ČKD, nedošlo v mezidobí k podání tohoto písemného sdělení a příp. upřesní titulních listin Závazné nabídky.

Právní analýza

Podle § 1 odst. 1 zákon o veřejné podpoře upravuje postup při posuzování slučitelnosti veřejné podpory se závazky vyplývajícími z Evropské dohody (sdělení č. 7/1995 Sb., o sjednání Evropské dohody zakládající přidružení mezi Evropskými společenstvími a jejich členskými státy na straně jedné a Českou republikou na straně druhé). Čl. 64 odst. 1 bodu. iii) Evropské dohody stanoví, že neslučitelná s řádným působením této dohody, v míře, jíž může být dotčen obchod mezi Českou republikou a Společenstvím, je jakákoliv veřejná podpora, která narušuje soutěž nebo hrozí jejím narušením v důsledku zvýhodňování některých

podnikatelských jednotek nebo výroby určitého zboží. Čl. 3 Evropské dohody stanoví, že Rada přidružení přijme do tří let od vstupu této dohody v platnost nezbytná pravidla pro provádění odstavců 1 a 2. Tato pravidla byla přijata dne 24.6.1998 s účinností od 11.7.1998 (sdělení č. 225/1998 Sb., o sjednání Rozhodnutí č.1/98 Rady přidružení mezi Evropskými společenstvími a jejich členskými státy na straně jedné a Českou republikou na straně druhé ze dne 24.6. 1998 o přijetí prováděcích pravidel pro uplatnění ustanovení o státní podpoře uvedených v čl. 64 odst. 1 bodu iii) a odst. 2, podle čl. 64 odst.3 Evropské dohody zakládající přidružení mezi ES a jejich členskými státy na straně jedné a Českou republikou na straně druhé, a v čl. 8 odst. 1 bodu iii) a odst. 2 Protokolu 2 k této Dohodě o výrobcích ESUO, dále jen „Prováděcí pravidla“). Čl. 2 Prováděcích pravidel stanoví, že posouzení slučitelnosti jednotlivých rozhodnutí o podpoře a programů s Evropskou dohodou bude probíhat na základě kritérií vyplývajících z uplatnění pravidel článku 92 Smlouvy o založení Evropských společenství, včetně současné a budoucí sekundární legislativy, systémů, směrnic a dalších příslušných administrativních nařízení platných v ES, jakož i precedenčního práva Soudu první instance a Soudního dvora a zvláštních pokynů, které budou vypracovány podle článku 4 odst. 3 Prováděcích pravidel.

V § 3 písm. a) zákona o veřejné podpoře se stanoví, že veřejnou podporou se rozumí jakákoliv forma podpory, včetně programů veřejné podpory nebo výhod zvýhodňujících podnikání nebo odvětví výroby poskytovaná Českou republikou, ministerstvem, jiným správním orgánem, orgánem samosprávy nebo poskytovaná z veřejných prostředků. Dle § 2 odst.1 zákona o veřejné podpoře je veřejná podpora poskytovaná způsobem narušujícím nebo hrozícím narušení soutěže, tím, že zvýhodňuje určité podnikání nebo odvětví výroby, v míře, jíž může být dotčen obchod mezi Českou republikou a členskými státy Evropské Unie, neslučitelná se závazky České republiky vyplývajícími z Evropské dohody a je zakázána. Dle § 2 odst. 2 zákona o veřejné podpoře platí zákaz veřejné podpory podle odst. 1 pokud tento zákon nestanoví jinak nebo pokud Úřad pro ochranu hospodářské soutěže nepovolil výjimku.

Popis privatizačního procesu

Na základě usnesení vlády č. 644 ze dne 30.6.2003 byla ustavena ministrem financí meziresortní komise pro koordinaci činnosti poradenských institucí při společném prodeji a vyhodnocení nabídek předložených ve veřejném výběrovém řízení. V komisi byli zástupci MF, MPO, FNM ČR, ČKA a MPSV.
Za účelem naplnění citovaného usnesení vlády, které stanoví povinnost společného prodeje, byla mezi ČKA, FNM ČR, Konpo s.r.o. (dceřiná společnost ČKA) a MPO uzavřena dne 13.8.2003 Smlouva o společném postupu, jejímž předmětem byla úprava společného procesu prodeje majetkových účastí jednotlivých stran v ČKD PRAHA HOLDING, a.s. za podmínek stanovených usnesením vlády č. 644/2003 (veřejné výběrové řízení, jehož kritérii budou nabídnutá cena a podnikatelský záměr) a závazek stran po dobu trvání smlouvy neprodávat akcie této společnosti samostatně. V preambuli této smlouvy je také deklarován zájem ČKA o vypořádání pohledávky ČKA za společností ČKD VAGONKA, a.s. v rámci uvedeného společného prodeje akcií ČKD PRAHA HOLDING, a.s.
Meziresortní komise vybrala finančního a právního poradce - společnost CA IB Corporate Finance, a.s. a právní kancelář Weil, Gotshal & Manges, v.o.s. a zvolila způsob vyhodnocení nabídek investorů v prvním a druhém kole veřejného výběrového řízení jako řízení vícekriteriálního, přičemž kritérii měly být nabídnutá cena a podnikatelský záměr investorů se zaměřením na pokračování výroby v dceřiných společnostech ČKD PRAHA HOLDING, a.s., zachování zaměstnanosti a značky ČKD.

Na doporučení finančního poradce vybrat nejméně dva investory pro druhé kolo veřejného výběrového řízení, meziresortní komise odsouhlasila, aby do druhého kola k provedení due diligence postoupili pouze investoři, kteří se umístili na prvních dvou místech v prvém kole.

Dne 20.2.2004 byly v souladu s dohodnutými podmínkami podávání závazných nabídek v rámci druhého kola výběrového řízení na společný prodej předmětných akcií a předmětné pohledávky předány CA IB závazné nabídky investorů, jejichž součástí byla mj. transakční dokumentace v odsouhlaseném znění podepsaná ze strany investorů. Závazné nabídky FITE-DV KONCERN, a.s. (dříve FITE-DV, a.s.) (dceřiná společnost 11 FITE, a.s.) a ŠKODY HOLDING a.s. byly odevzdány ve dvou oddělených částech, z nichž první část obsahovala zejména transakční dokumentaci, identifikační údaje o investorovi a jeho prohlášení o závaznosti návrhu smluvní dokumentace po dobu 60 dnů, a druhou část tvořila závazná cenová nabídka.

Cenová nabídka FITE-DV KONCERN, a.s. (dříve FITE-DV, a.s.) činila (…..) připadla na úplatu za pohledávku a na celkovou kupní cenu za akcie všech prodávajících tedy připadla částka (…..). Cenová nabídky ŠKODY HOLDING, a.s. činila (…..) připadla opět na úplatu za pohledávku a na celkovou kupní cenu za akcie všech prodávajících zde připadla částka (…..). Téhož dne 24.2.2004 se konalo zasedání meziresortní komise, na kterém došlo k vyhodnocení závazných nabídek investorů. Jediným kritériem druhého kola veřejného výběrového řízení byla cena.

Na tomto jednání meziresortní komise také zástupci CA IB prezentovali jimi zpracované „Ocenění společnosti ČKD PRAHA HOLDING,a.s.“. Ve shrnutí tohoto ocenění a doporučení CA IB se mj. uvádí, že CA IB určila hodnotu akcií ČKD PRAHA HOLDING, a.s. na (…..). Kč, tj. (……) za 85,57 % akciový podíl prodávajících v ČKD PRAHA HOLDING,a.s. Tento výsledek však odhlíží od významných rizik spojených se společností ČKD PRAHA HOLDING, a.s., resp. jejími dceřinými společnostmi, jež nelze zohlednit v ocenění. Na základě svých transakčních zkušeností odhadla CA-IB možnost výše dopadu těchto rizik na hodnotu akcií ČKD PRAHA HOLDING, a.s. tak, že výše kupní ceny za 85,57 % akciový podíl v ČKD PRAHA HOLDING, a.s. by, podle názoru CA-IB, neměla být menší než (…..) a tudíž výše celkové kupní ceny za předmětné akcie a pohledávku ČKA za ČKD VAGONKA, a.s. by neměla být nižší než (…..).

Po posouzení cenových nabídek investorů a v souladu s doporučením finančního poradce prodávajících CA IB, meziresortní komise jednomyslně rozhodla, že vítězem veřejného výběrového řízení se stala společnost FITE-DV KONCERN, a.s. (dříve FITE-DV, a.s.) se sídlem Novodvorská 1768/138a, Praha 4, PSČ: 142 21, IČ 27 11 72 01.

V rámci výběrového řízení byla vybrána nabídka, která byla hodnocena jako druhá nejlepší z hlediska doplňujících kritérií (podnikatelský záměr investorů se zaměřením na pokračování výroby v dceřiných společnostech ČKD PRAHA HOLDING, a.s., zachování zaměstnanosti a značky ČKD) a zároveň byla v rámci této nabídky předložena nejvyšší kupní cena.

Konečný výběr je proveden usnesením vlády ČR ze dne 7.4.2004 č. 319 „k dokončení privatizace společnosti ČKD PRAHA HOLDING, a.s.“.

Usnesení vlády však hovoří o přímém prodeji vybranému nabyvateli a není zde primárně deklarováno, že se musí jednat o vítěze výběrového řízení. Z tohoto důvodu se Úřad musí také zabývat otázkou, zda je navržená kupní cena cenou tržní. V materiálu vypracovaném CA IB

Shrnutí ocenění ČKD PRAHA HOLDING, a.s. je uvedeno, že cena celého prodávaného balíku, který obsahuje 85,57 % akcií ČKD PRAHA HOLDING, a.s. a pohledávku ČKA za ČKD VAGONKA, a.s. by neměla být nižší než (…..). Kupní cena navržená vybraným nabyvatelem, FITE-DV KONCERN, a.s. (dříve FITE-DV, a.s.) je (…..).

Vzhledem k tomu, že byla v rámci výběrového řízení vybrána nejvyšší nabídka a zároveň tato nabídka je vyšší než odhad kupní ceny určené znalcem, nezakládá tato privatizace veřejnou podporu dle zákona a Úřad dle § 6 odst. 4 písm. a) správní řízení zastavil.

Dne 13.4.2004 byl účastníku řízení doručen dopis ze dne 7.4.2004 ve věci vyrozumění o možnosti vyjádřit se k podkladům rozhodnutí, případně navrhnout jeho doplnění. Tento dopis byl účastníku řízení doručen i faxem dne 7.4.2004. Úřad obdržel dne 9.4.2004 faxem a následně 15.4.2004 poštou dopis Ministerstva financí č.j. 501/57503/2004 ze dne 9.4.2004, kde se účastník řízení tohoto práva vzdal. Navrhl však doplnění spisu o usnesení vlády ČR ze dne 7.4.2004 č.319. Tento návrh byl akceptován a zmíněné usnesení vlády bylo zařazeno do spisu.

Poučení o opravném prostředku:

Proti tomuto rozhodnutí lze do 15 dnů ode dne jeho doručení podat rozklad k předsedovi Úřadu, a to prostřednictvím Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže, odbor veřejná podpora, Brno, Joštova 8. Včas podaný rozklad má odkladný účinek.

Mgr. Kamil Rudolecký
ředitel odboru veřejná podpora

Obdrží:

Ministerstvo financí
Letenská 15
118 10 Praha