S 79/04-2481/04 V Brně dne 14. června 2004

Úřad pro ochranu hospodářské soutěže ve správním řízení č.j. S 79/04, zahájeném dne 13. dubna 2004 podle § 18 zákona č. 71/1967 Sb., o správním řízení (správní řád), ve znění pozdějších předpisů, a § 15 zákona č. 143/2001 Sb., o ochraně hospodářské soutěže, v souladu s § 21 zákona č. 143/2001 Sb., o ochraně hospodářské soutěže, na návrh účastníka řízení, jímž je společnost H&R WASAG AG, se sídlem Neuenkirchener Str. 8, Salzbergen, Spolková republika Německo, ve správním řízení zastoupená Mgr. Janem Halamou, advokátem, se sídlem V Celnici 4, Praha 1, na základě plné moci ze dne 15. dubna 2004, na povolení spojení soutěžitelů ve smyslu § 12 a násl. zákona č. 143/2001 Sb., o ochraně hospodářské soutěže, vydává toto

r o z h o d n u t í :

Spojení soutěžitelů, ke kterému má dojít dle § 12 odst. 3 zákona č. 143/2001 Sb., o ochraně hospodářské soutěže, ve znění zákona č. 340/2004 Sb., na základě smlouvy uzavřené dne 1. dubna 2004 mezi společnostmi LUBRICANTS UK LIMITED, se sídlem Breakspear Park, Breakspear Way, Hemel Hempsead, Herts, Spojené království Velké Británie a Severního Irska, BP SOUTHERN AFRICA (PTY) LIMITED, se sídlem BP Town Square, 61 st George's Mall, Cape Town, Jihoafrická republika, BURMAH CASTROL AUSTRALIA (PTY) LIMITED, se sídlem Level 29, The Tower, Melbourne Central, 360 Elizabeth Street, Melbourne, Victoria, Australské společenství, a BP OIL (THAILAND) LIMITED, se sídlem Samut Sakhon Industrial Estate, 39/77-78 Moo 2 Rama II Road, Bangkrachao, Ampur Muang, Samut Sakhon, Thajské království, jako prodávajícími, a společností H&R WASAG AG, se sídlem Neuenkirchener Str. 8, Salzbergen, Spolková republika Německo, jako kupujícím, v jejímž důsledku má společnost H&R WASAG AG nabýt aktiva i pasiva dceřiných společností společnosti BP p.l.c., se sídlem 1 St' James Square, London, Spojené království Velké Británie a Severního Irska, a tím získat možnost kontrolovat část podniku společnosti BP p.l.c. působící v oblasti telekomunikačních a energetických kabelů a speciálních chemikálií, dle § 16 odst. 2 zákona č. 143/2001 Sb., o ochraně hospodářské soutěže, ve znění zákona č. 340/2004 Sb., ve spojení s § 13 zákona č. 143/2001 Sb., o ochraně hospodářské soutěže, ve znění zákona č. 340/2004 Sb., a v souladu s Čl. III odst. 2 zákona č. 340/2004 Sb., kterým se mění zákon č. 143/2001 Sb., o ochraně hospodářské soutěže, a některé další zákony, povolení Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže

n e p o d l é h á .

O d ů v o d n ě n í :

Při posuzování spojení soutěžitelů vycházel Úřad pro ochranu hospodářské soutěže (dále jen „Úřad“) zejména z návrhu na povolení spojení, dotazníku k povolení spojení, listiny zakládající spojení, výpisů z obchodního rejstříku či obdobného registru, výročních zpráv, jakož i dalších skutečností týkajících se spojovaných společností.

Skutečnost, že se Úřad spojením zabývá, byla v souladu s ustanovením § 16 odst. 1 zákona č. 143/2001 Sb., o ochraně hospodářské soutěže, ve znění zákona č. 340/2004 Sb. (dále jen „zákon“), zveřejněna v Obchodním věstníku č. 23/2004 ze dne 9. června 2004. V pětidenní lhůtě stanovené pro podání případných připomínek, ani později, Úřad žádnou připomínku k uvedenému spojení soutěžitelů neobdržel.

Charakteristika spojujících se soutěžitelů

Společnost **H&R WASAG AG**, se sídlem Neuenkirchener Str. 8, Salzbergen, Spolková republika Německo (dále jen „Wasag“) je společností založenou podle německého práva, v důsledku fúze společnosti WASAG-CHEMIE AG a rafinerie maziv Salzbergen (H&R Group), k níž došlo v roce 2001. Jejím nejvýznamnějším akcionářem je společnost H&R Wasag Beteiligiungs GmbH, která je kontrolována společností Hansen & Rosenthal KG. Společnosti kontrolované společností Wasag lze rozdělit do 3 divizí, a sice divize chemických a farmaceutických surovin, divize plastů a divize výbušnin. V České republice nemá společnost Wasag žádné dceřiné společnosti.

Za poslední účetní období dosáhla společnost Wasag celosvětového obratu ve smyslu § 14 zákona více než *[…obchodní tajemství…]* Kč, v České republice byl obrat společnosti Wasag vyšší než *[…obchodní tajemství…]* Kč.

Společnost **BP p.l.c.**, se sídlem 1 St' James Square, London, Spojené království Velké Británie a Severního Irska **(**dále jen „BP“), je holdingovou společností skupiny BP založenou podle práva Spojeného království Velké Británie a Severního Irska. Podnikání společnosti BP se skládá ze čtyř hlavních činností, a to Průzkum a výroba, Rafinérie a marketing, Petrochemie a plyn, Elektřina a obnovitelné zdroje. Převáděná část podniku společnosti BP zahrnuje podnikání v oblasti výroby, prodeje a velkoobchodu se součástmi vyplňovacích a zalévacích hmot do kabelů používaných v odvětví telekomunikací a energetiky.

Výše celosvětového obratu převáděné části podniku za poslední účetní období činí cca *[…obchodní tajemství…]* Kč, v České republice činil obrat této části podniku cca *[…obchodní tajemství…]* Kč.

Právní rozbor

K posuzované transakci dochází na základě smlouvy uzavřené dne 1. dubna 2004 mezi společnostmi LUBRICANTS UK LIMITED, BP SOUTHERN AFRICA (PTY) LIMITED, BURMAH CASTROL AUSTRALIA (PTY) LIMITED a BP OIL (THAILAND) LIMITED, jako prodávajícími, a společností Wasag, jako kupujícím. V důsledku této smlouvy má společnost Wasag nabýt aktiva i pasiva dceřiných společností společnosti BP, a tím získat možnost kontrolovat část podniku společnosti BP působící v oblasti telekomunikačních a energetických kabelů a speciálních chemikálií.

Výše popsaná transakce představuje spojení soutěžitelů ve smyslu § 12 odst. 3 zákona, neboť podle citovaného ustanovení se za spojení soutěžitelů ve smyslu zákona považuje transakce, kdy jedna nebo více osob, které nejsou podnikateli, ale kontrolují již alespoň jeden podnik, anebo jestliže jeden nebo více podnikatelů získá možnost přímo nebo nepřímo kontrolovat jiný podnik nabytím účastnických cenných papírů, obchodních nebo členských podílů či smlouvou nebo jinými způsobem.

Povinnost notifikace k Úřadu se podle zákona vztahuje na jednání, která jsou ve smyslu § 12 zákona spojením soutěžitelů, za předpokladu, že jsou splněny podmínky uvedené v § 13 zákona, které jsou stanoveny v podobě obratu spojujících se soutěžitelů.

Podle znění zákona platného a účinného v době do 1. června 2004 spojení soutěžitelů podléhala povolení Úřadu v případě, že celkový celosvětový čistý obrat všech spojovaných soutěžitelů za poslední účetní období je vyšší než 5 miliard Kč, nebo jestliže celkový čistý obrat všech spojovaných soutěžitelů dosažený za poslední účetní období na trhu České republiky je vyšší než 550 milionů Kč a alespoň dva ze spojovaných soutěžitelů dosáhli každý čistého obratu nejméně 200 milionů Kč za poslední účetní období. Posuzované spojení soutěžitelů výše uvedená obratová kritéria splňovala a z tohoto důvodu Úřad vedl šetření, jehož účelem bylo zjištění dopadů předmětného spojení na hospodářskou soutěž a jejich následné posouzení.

Dne 2. června 2004 však nabyl účinnosti zákon č. 340/2004 Sb., kterým se mění zákon č.143/2001 Sb., o ochraně hospodářské soutěže a o změně některých dalších zákonů (zákon o ochraně hospodářské soutěže), a některé další zákony (dále jen „novela“). Tato novelizace zákona přinesla změnu obratových kritérií pro posouzení otázky, zda dané spojení podléhá povolení Úřadu či nikoli. Dle novelizovaného znění zákona spojení soutěžitelů podléhá povolení Úřadu, jestliže celkový čistý obrat všech spojujících se soutěžitelů dosažený za poslední účetní období na trhu České republiky je vyšší než 1,5 miliardy Kč a alespoň dva ze spojujících se soutěžitelů dosáhli každý za poslední účetní období na trhu České republiky čistého obratu vyššího než 250 milionů Kč, nebo čistý obrat dosažený za poslední účetní období na trhu České republiky v případě spojení podle § 12 odst. 3 soutěžitelem, nad jehož podnikem je získávána kontrola, je vyšší než 1,5 miliardy Kč a zároveň celosvětový čistý obrat dosažený za poslední účetní období dalším spojujícím se soutěžitelem je vyšší než 1,5 miliardy Kč. Předmětná transakce tak podle kritérií stanovených novelou nepodléhá povolení Úřadu, neboť požadovaných obratů spojující se soutěžitelé v posledním účetním období nedosáhli.

Pro posouzení případů spojení notifikovaných v době před 2. červnem 2004 a ukončených po tomto datu je zásadní skutečnost, že podle přechodných ustanovení novely, konkrétně Čl. III odst. 2, Úřad v řízení podle Hlavy IV zákona (tj. o povolení spojení) zahájeném před nabytím účinnosti novely posoudí, zda spojení podléhá povolení podle této novely. V případě, že takové spojení podle novely nepodléhá povolení, je Úřad povinen vydat rozhodnutí, že dané spojení soutěžitelů povolení nepodléhá.

Z tohoto důvodu Úřad v dané věci rozhodl tak, jak je uvedeno ve výroku rozhodnutí, a ve stanovené lhůtě toto rozhodnutí vydává.

Poučení o opravném prostředku

Ve smyslu ustanovení § 61 zákona č. 71/1967 Sb., o správním řízení (správní řád), v platném znění, lze proti tomuto rozhodnutí podat do 15 dnů od jeho doručení rozklad předsedovi Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže, a to prostřednictvím Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže – odboru fúzí. Včas podaný rozklad má odkladný účinek.

Ing. Martin Vitula
pověřený řízením odboru fúzí

PM: 30. června 2004

Rozhodnutí obdrží:
Mgr. Jan Halama, advokát
AK Allen & Overy
V Celnici 4
110 00 Praha 1