S 127/02-2195/02 V Brně dne 28. června 2002

Úřad pro ochranu hospodářské soutěže ve správním řízení č.j. S 127/02, zahájeném dne 30. května 2002 podle § 18 zákona č. 71/1967 Sb., o správním řízení (správní řád), v platném znění, 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 účastníků řízení, společností Crane Acquisition Corp, se sídlem 44 East Mifflin Street, Madision, Wisconsin 53703, USA, a Miller Brewing Company, se sídlem 3939 West Highland Boulevard, Milwaukee, Wisconsin 53208, USA, ve správním řízení zastoupené Mgr. Karolínou Horákovou, advokátkou AK Weil, Gotshal & Manges v.o.s., se sídlem Křižovnické nám. 1, 110 00 Praha 1, na základě plné moci, ve věci udělení 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 ve smyslu § 12 odst. 1 zákona č. 143/2001 Sb., o ochraně hospodářské soutěže, které se uskuteční na základě „Transakční smlouvy“, uzavřené dne 30. května 2002 mezi společností South African Breweries plc, se sídlem Dukes Court, Duke Street, Woking, Surrey GU21 5BH, Velká Británie, společností Philip Morris Companies Inc., se sídlem 120 Park Avenue, New York, N.Y. 10017-5592, USA a společností Miller Brewing Company, se sídlem 3939 West Highland Boulevard, Milwaukee, Wisconsin 53208, USA, v jejichž důsledku dochází ke sloučení společnosti Crane Acquisition Corp, se sídlem 44 East Mifflin Street, Madision, Wisconsin 53703, USA, jako zanikající společnosti, a společnosti Miller Brewing Company, se sídlem 3939 West Highland Boulevard, Milwaukee, Wisconsin 53208, USA, s tím, že společnost Crane Acquisition Corp, se sídlem 44 East Mifflin Street, Madision, Wisconsin 53703, USA, dceřiná společnost South African Breweries plc, se sídlem Dukes Court, Duke Street, Woking, Surrey GU21 5BH, Velká Británie, zanikne a nástupnickou společností se stane Miller Brewing Company, se sídlem 3939 West Highland Boulevard, Milwaukee, Wisconsin 53208, USA, přičemž společnost South African Breweries plc, se sídlem Dukes Court, Duke Street, Woking, Surrey GU21 5BH, Velká Británie, získá kontrolu ve společnosti Miller Brewing Company, se sídlem 3939 West Highland Boulevard, Milwaukee, Wisconsin 53208, USA, se dle § 16 odst. 2 zákona č. 143/2001 Sb., o ochraně hospodářské soutěže,

p o v o l u j e

O d ů v o d n ě n í :

Při posuzování spojení soutěžitelů Úřad pro ochranu hospodářské soutěže (dále jen „Úřad“) vycházel zejména z návrhu na povolení spojení soutěžitelů, dokladu o zaplacení správního poplatku, plné moci k zastupování účastníka řízení, dotazníku k povolení spojení, smlouvy zakládající spojení, výpisů z obchodních rejstříků a informací o spojovaných soutěžitelích.

Skutečnost, že se Úřad spojením zabývá, byla uveřejněna v Obchodním věstníku č. 25/02 ze dne 19. 6. 2002 současně se zveřejněním výzvy k podání případných námitek proti předmětnému spojení soutěžitelů. Ve stanovené lhůtě 5 dnů pro podání případných připomínek Úřad žádnou připomínku k uvedenému spojení soutěžitelů neobdržel.

Ve smyslu ustanovení § 33 odst, 2 zákona č. 71/1967 Sb., o správním řízení (správní řád), v platném znění, Úřad umožnil, aby se zástupce účastníka správního řízení před vydáním rozhodnutí vyjádřil k podkladu pro rozhodnutí a ke způsobu jeho zjištění.

Notifikační podmínky

Ke spojení soutěžitelů Crane Acquisition Corp, se sídlem 44 East Mifflin Street, Madision, Wisconsin 53703, USA, IČ CO54589 (dále „Crane Acquisition“), dceřiné společnosti South African Breweries plc, se sídlem Dukes Court, Duke Street, Woking, Surrey GU21 5 BH, Velká Británie (dále „SAB“), a Miller Brewing Company, se sídlem 3939 West Highland Boulevard, Milwaukee, Wisconsin 53208, USA, IČ 1M06198 (dále „Miller Brewing“), která je dceřinou společností Philip Morris Companies Inc., se sídlem 120 Park Avenue, New York, N.Y. 10017-5592, USA (dále „Philip Morris“), dochází ve smyslu § 12 odst. 1 zákona č. 143/2001 Sb., o ochraně hospodářské soutěže (dále jen „zákon“) na základě „Transakční smlouvy“. V důsledku „Transakční smlouvy“ dochází ke sloučení společností Crane Acquisition a Miller Brewing, a k získání 100% podílu v nástupnické společnosti Miller Brewing společností SAB, a tím i kontroly nad touto společností. Jako protiplnění vydá SAB akcie, které nabude Philip Morris. S převáděnými akciemi bude spojeno 24,99 % hlasovacích práv v SAB. Dále Philip Morris získá 11% podíl akcií společnosti SAB, se kterými však nebudou spojena hlasovací práva. Philip Morris tedy získá přibližně 36% podíl na základním kapitálu SAB. V důsledku operace však nedojde k nabytí kontroly Philip Morris nad SAB.

Celosvětový konsolidovaný obrat skupiny **SAB**, jejíž 100% dceřinou společností je Crane Acquisition, byl za sledované účetní období cca **164 mld. Kč**. **Crane Acquisition** jakožto společnost nově založená za účelem realizace předmětného spojení neměla za poslední účetní období žádný obrat. Celosvětový konsolidovaný obrat společnosti **Miller Brewing** byl za sledované účetní období **161,4 mld Kč**.

Celkový celosvětový čistý obrat spojovaných soutěžitelů za poslední účetní období ve smyslu § 14 zákona překročil částku 5 miliard Kč, tzn. že je splněna notifikační podmínka dle § 13 písm. a) zákona a spojení podléhá povolení Úřadu.

Dopady spojení

Společnost **Crane Acquisition** je 100% vlastněna a kontrolována společností **SAB**. Crane Acquisition byla založena pouze za účelem jejího sloučení s Miller Brewing a nevykonává kontrolu nad žádnou společností. Společnost Miller Brewing působí v odvětví výroby a distribuce piva, stejně tak i všechny společnosti kontrolované Miller Brewing. SAB,

který kontroluje Crane Acquisition, působí primárně v oblasti výroby a distribuce piva, další aktivity vykonává v odvětví nealkoholických nápojů a odvětví hotelových služeb a služeb v oblasti herní zábavy. SAB působí prostřednictvím svých dceřiných společností v mnoha zemích světa, včetně České republiky, a je celosvětově čtvrtým největším výrobcem piva

Miller Brewing působí celosvětově na trhu s pivem, zejména na území Spojených států amerických, a prostřednictvím svých dceřiných společností i v dalších zemích jako je Kanada, Mexico, Velká Britanie. Společnost Miller Brewing však nevykonává přímo ani nepřímo žádnou činnost na jakémkoliv trhu na území České republiky. Miller Brewing je v objemovém vyjádření celosvětově sedmým největším výrobcem piva na světě.

SAB působí na trhu v České republice prostřednictvím společností **Plzeňský Prazdroj, a.s., Pivovar Radegast, a.s.** a **Pivovar Velké Popovice, a.s.,** který nepřímo kontroluje.

Společnost Plzeňský Prazdroj, a.s. je akciovou společností, jejímž předmětem podnikání je zejména výroba piva a sladu, výroba nealkoholických nápojů, výroba umělého ledu a oxidu uhličitého, výroba preparátů a pomocných látek pro výrobu piva, sladu a nealkoholických nápojů. **Plzeňský Prazdroj** vlastní majoritní podíl na základním jmění **Pivovaru Radegast, a.s.**

Společnost **Pivovar Radegast, a.s.** je akciovou společností, jejímž předmětem podnikání je zejména výroba piva a sladu, dále výroba nealkoholických nápojů, výroba krmiv a krmných komponentů, výroba a prodej obalů a další činnosti přímo či nepřímo související s hlavním předmětem činnosti. Radegast vlastní majoritní podíl na základním jmění Pivovaru **Velké Popovice, a.s.**, který je rovněž výrobcem piva a sladu.

Protože má pivo řadu stejných vlastností jako některé další alkoholické nápoje a do jisté míry uspokojuje stejné potřeby spotřebitelů, představuje samostatný relevantní trh, do kterého další nápoje nespadají. Takto vymezila relevantní trh i Evropská komise například ve věci IV/M 582 Orkla/Volvo a stejně postupoval i Úřad ve svém rozhodnutí č.j. S108/99 ve věci spojení podniků South African Internatinal (Finance) B.V. a Plzeňský Prazdroj a.s.

Podle vyhlášky 335/1997 Sb., kterou se provádí některá ustanovení zákona č. 110/1997 Sb., o potravinách a tabákových výrobcích, ve znění pozdějších právních předpisů, se pivem rozumí pěnivý nápoj vyrobený zkvašením mladiny připravené ze sladu, vody, chmelových hlávek, upraveného chmele nebo chmelového extraktu, který vedle kvasným procesem vzniklého alkoholu (etylalkoholu) a oxidu uhličitého obsahuje i určité množství neprokvašeného extraktu; slad lze do výše jedné třetiny hmotnosti nahradit cukrem nebo extraktem ječného šrotu, upraveného ječmene, rýže nebo kukuřice. Pivo se člení na skupiny podle barvy – světlé, polotmavé, tmavé a řezané. Jednotlivé skupiny piv se člení na podskupiny - výčepní, ležák, speciální, porter, se sníženým obsahem alkoholu, se sníženým obsahem cukrů, pšeničné, kvasnicové, nealkoholické, bylinné a lehké. Také vyhláška o spotřební dani (587/1992 Sb. v platném znění) zná definici piva jako slabě alkoholický nápoj, který obsahuje více než 0,5 % objemových alkoholu, vzniklý zkvašením mladiny a odpovídající číselnému kódu nomenklatury celního sazebníku 2203.

Pokud se jedná o způsob prodeje piva, je prodáváno jednak přes maloobchodní kanály (tzv. off-trade), kdy je plněno a konečným zákazníkům prodáváno v lahvích a plechovkách (popř. v malých soudcích) a jednak přes provozovny pro prodej a konzumaci nápojů, tj. hospody, restaurace, pivnice ap. (tzv. on-trade), kam je distribuováno v cisternách a sudech. Prodej piva přes gastronomické provozovny je odlišen od maloobchodního sektoru, neboť prodej piva v hostinských zařízeních nesestává pouze z prodeje, ale jeho součástí jsou i poskytované služby. Pivovary obvykle organizují specifické distribuční systémy pro tento

sektor. Prodej piva v provozovnách je dále charakteristický nutností pořídit speciální instalace pro čepování piva. Ceny účtované v tomto sektoru jsou obecně vyšší než ceny piva v maloobchodech. Služby poskytované v hostinských provozovnách a spojené s prodejem piva jsou právě tím rysem, který odlišuje jinak stejný výrobek - pivo - od prodeje v maloobchodě.

Obdobným způsobem postupovala při vymezování trhu s pivem i Komise ES při své rozhodovací praxi (viz Scottish&Newcastle/Groupe Danone, COMP/M.1925 z 11.7. 2000 Interbrew/Beck's, COMP/M.2569 z 26.10.2001, Guiness/ Grand Metropolitan, OJ L 288 z 27.10. 1998, The Coca-Cola Company/Carlsberg A/S, OJ L 145 z 15. 5. 1998, Orkla/Volvo, OJ L 066 z 16.3.1996)

Při žádné z definic relevantního trhu přicházejících v úvahu však nedojde ke vzniku či posílení dominantního postavení na takto vymezeném trhu, které by mělo za následek podstatné narušení hospodářské soutěže, vzhledem k tomu, že nedojde ke změně tržního podílu spojujících se společností, protože společnost Miller Brewing nepůsobí na trhu s pivem v České republice. Z hlediska geografického je relevantní trh vymezen jako území České republiky a z hlediska časového se jedná o trh trvalý, charakterizovaný pravidelnými dodávkami po celý kalendářní rok.

Společný tržní podíl společností skupiny SAB působící na trhu s pivem v České republice, tj. Plzeňský Prazdroj, a.s.; Pivovar Radegast, a.s. a Pivovar Velké Popovice , a.s.; byl podle výstavu pro tuzemsko za rok 2001 ve výši cca 45 %.

Úřad, který je na základě §1 odst. 1 zákona kompetentní k ochraně hospodářské soutěže na trhu výrobků a služeb, musí využívat všechny dostupné způsoby k získání potřebných informací k objektivizaci stavu na trhu piva. Z tohoto důvodu oslovil nejvýznamnější konkurenty spojovaných společností i Český svaz pivovarů a sladoven se žádostí o vyslovení jejich názoru na možný dopad spojení na hospodářskou soutěž na trhu piva. Oslovené subjekty shodně uvedli, že předmětné spojení by nemělo mít dopad na hospodářskou soutěž na trhu piva, a to zejména z důvodu, že se na trhu piva v ČR neočekávají vlivem výše uvedeného spojení žádné výrazné změny, ani razantní proniknutí společnosti Miller Brewing a jejich produktů na domácí trh.

S ohledem k výše uvedenému Úřad konstatuje, že v důsledku předmětného spojení soutěžitelů nevznikne ani nebude posíleno dominantní postavení spojujících se soutěžitelů nebo některého z nich, které by mělo za následek podstatné narušení hospodářské soutěže. Pro naplnění podmínky uvedené v § 16 odst. 2 věta třetí zákona, Úřad rozhodl o tom, že navrhované spojení soutěžitelů povoluje 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. Vladimír Stankov, CSc.
vrchní ředitel

Rozhodnutí obdrží:
Mgr. Karolína Horáková, advokátka
AK Weil, Gotshal & Mange, v.o.s.
Křížovnické nám. 1
110 00 Praha 1