S 126/01-1900/02 V Brně dne 27. května 2002

Úřad pro ochranu hospodářské soutěže ve správním řízení č.j. S 126/01, zahájeném dne 17.10.2001 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 účastníka řízení, jímž je společnost LINDE TECHNOPLYN a.s., se sídlem U Technoplynu 1324, Praha 9, zastoupená na základě plné moci zde dne 15.10.2001 JUDr. Viktorem Petrusem, advokátem Společné advokátní kanceláře Všetečka Zelený Švorčík Kalenský a partneři, se sídlem Hálkova 2, Praha 2, ve věci 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 dojde ve smyslu § 12 odst. 3 zákona č. 143/2001 Sb., o ochraně hospodářské soutěže na základě souboru smluv, která byly uzavřeny dne 10.10.2001 mezi společností LINDE TECHNOPLYN a.s., se sídlem U Technoplynu 1324, Praha 9, jako kupujícím, a společností BorsodChem MCHZ, s.r.o., se sídlem Chemická 1, Ostrava – Mariánské Hory, jako prodávajícím, v jejímž důsledku získá společnost LINDE TECHNOPLYN a.s., se sídlem U Technoplynu 1324, Praha 9, kontrolu nad částí podniku společnosti BorsodChem MCHZ, s.r.o., se sídlem Chemická 1, Ostrava – Mariánské Hory, se dle § 16 odst. 4, ve spojení s § 17 odst. 3 zákona č. 143/2001 Sb., o ochraně hospodářské soutěže,

p o v o l u j e

s následujícími podmínkami, které Úřad pro ochranu hospodářské soutěže stanovil ve prospěch zachování účinné soutěže:

1. **LINDE TECHNOPLYN a.s. je povinna zachovat funkci plnírny oxidu dusného do tlakových lahví v České republice pro dodávku množství oxidu dusného odpovídající poptávce, a to minimálně po dobu 5 let od právní moci rozhodnutí,**
2. **LINDE TECHNOPLYN a.s. je povinna navrhnout současným odběratelům oxidu dusného z plnírny v areálu závodu společnosti BorsodChem MCHZ, s.r.o. v Ostravě uzavření smluv na odběr oxidu dusného v tlakových lahvích minimálně na dobu 5 let od právní moci rozhodnutí, a to na odběr přinejmenším takového množství, které tito odběratelé v současné době od společnosti BorsodChem MCHZ, s.r.o. odebírají s tím, že pro odběratele – společnost Messer Technogas s.r.o. toto minimální množství činí 55 tun oxidu dusného ročně a pro odběratele – společnost SIAD Technické plyny spol. s r.o. toto minimální množství činí 4 tuny oxidu dusného ročně,**
3. **LINDE TECHNOPLYN a.s. nesmí zvyšovat prodejní cenu oxidu dusného v tlakových lahvích dodávaného z její plnírny v areálu závodu společnosti BorsodChem MCHZ, s.r.o. v Ostravě. Tato cena bude tvořena výchozí nákupní cenou oxidu dusného, náklady na provoz plnírny a obchodní marží z prodeje oxidu dusného v lahvích obvyklou na obdobných trzích, na kterých existuje účinná soutěž. Za výchozí nákupní cenu se považuje cena, za kterou bude společnost LINDE TECHNOPLYN a.s. v příslušné době nakupovat oxid dusný z výrobny oxidu dusného společnosti BorsodChem MCHZ, s.r.o., nebo jiné společnosti, která případně převezme současnou výrobnu oxidu dusného v Ostravě, nebo cena, za kterou bude společnost LINDE TECHNOPLYN a.s. v příslušné době nakupovat oxid dusný z jakékoli jiné výrobny nebo jakéhokoli zdroje, pokud by cena, požadovaná společností BorsodChem MCHZ, s.r.o., nebo jinou společností, která případně převezme současnou výrobnu oxidu dusného v Ostravě, vzrostla natolik, že by cena oxidu dusného z jiného zdroje pro plnění oxidu dusného do tlakových lahví byla výhodnější pro LINDE TECHNOPLYN a.s. a ve svém důsledku i pro konečného spotřebitele. Ke zvýšení prodejní ceny v důsledku zvýšení nákladů na provoz plnírny může dojít pouze z objektivních a ospravedlnitelných důvodů, nikoli však z důvodů subjektivního charakteru. Objektivní a ospravedlnitelné důvody ke zvýšení prodejní ceny musí LINDE TECHNOPLYN a.s. Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže řádně doložit, odůvodnit a rovněž neprodleně informovat Úřad pro ochranu hospodářské soutěže o tom, že objektivní a ospravedlnitelné důvody pro toto zvýšení ceny nastaly.**

O d ů v o d n ě n í :

Úřad pro ochranu hospodářské soutěže (dále jen „Úřad“) zahájil dne 17.10.2001 na návrh společnosti LINDE TECHNOPLYN a.s., se sídlem U Technoplynu 1324, Praha 9 (dále jen „LINDE“), zastoupené JUDr. Viktorem Petrusem, advokátem Společné advokátní kanceláře Všetečka Zelený Švorčík Kalenský a partneři, se sídlem Hálkova 2, Praha 2, na základě plné moci ze dne 15.10.2001, správní řízení ve věci udělení povolení ke spojení

soutěžitelů LINDE a BorsodChem MCHZ, s.r.o., se sídlem Chemická 1, Ostrava – Mariánské Hory (dále jen „BorsodChem MCHZ“), ve smyslu § 15 a násl. zákona č. 143/2001 Sb., o ochraně hospodářské soutěže (dále jen „zákon“).

Podle § 15 odst. 2 zákona má v případě spojení soutěžitelů, kdy jeden nebo více podnikatelů získá možnost přímo nebo nepřímo kontrolovat jiný podnik ve smyslu § 12 odst. 3, o které se v daném případě jedná, povinnost podat návrh na povolení spojení soutěžitel, který má získat možnost přímo nebo nepřímo kontrolovat jiný podnik. Takovým soutěžitelem je společnost LINDE, která je také ve smyslu § 21 odst. 1 zákona účastníkem daného správního řízení.

Po obdržení písemného návrhu na zahájení správního řízení o povolení spojení Úřad zjistil, že podání neobsahuje některé podklady nezbytné pro rozhodnutí v dané věci, a proto vyzval účastníka k odstranění nedostatků podání výzvou č.j. S126/01-1966/01 ze dne 25.10.2001. Dne 5.12.2001 byly vyžádané podklady účastníkem doplněny. Doba ode dne doručení výzvy Úřadu soutěžiteli do dne, v němž soutěžitel návrh požadovaným způsobem doplní, se v souladu s § 16 odst. 5 nezapočítává do lhůty pro vydání rozhodnutí dle § 16 odst. 2.

K předmětnému spojení dochází v důsledku kupní smlouvy o převodu movitých věcí; smlouvy o zajišťování činností; nájemní smlouvy; kupní smlouvy na odběr kapalného oxidu dusného; smlouvy na dodávku elektrické a tepelné energie, instrumentačního vzduchu, pitné vody a poskytování telefonních služeb a smlouvy o převzetí práv a povinností z pracovněprávních vztahů (dále jen „smlouvy“), uzavřených dne 10.10.2001 mezi společností LINDE a společností BorsodChem MCHZ. Na základě těchto smluv má společnost LINDE nabýt kontrolu nad částí podniku společnosti BorsodChem MCHZ, jmenovitě nad plnírnou oxidu dusného v areálu závodu společnosti BrosodChem MCHZ.

Při posuzování spojení soutěžitelů Úřad vycházel zejména z návrhu na zahájení správního řízení o povolení spojení, dotazníku k povolení spojení, smluv zakládajících spojení soutěžitelů, výpisů z obchodního rejstříku, informací o spojovaných společnostech, z výpovědí svědků a ústních jednání se zástupcem účastníka řízení, vyjádření dalších soutěžitelů a Státního ústavu pro kontrolu léčiv.

Skutečnost, že se Úřad spojením zabývá, byla uveřejněna v Obchodním věstníku č. 45/01 ze dne 7. listopadu 2001. Ve stanovené lhůtě 5 dnů pro podání případných připomínek Úřad žádnou připomínku k uvedenému spojení soutěžitelů neobdržel. Úřad, který je kompetentní k ochraně hospodářské soutěže na trhu výrobků a služeb podle § 1 odst. 1 zákona a tudíž musí využít všechny dostupné způsoby k získání potřebných informací k objektivizaci stavu na anticipovaném relevantním trhu, však v průběhu správního řízení oslovil několik subjektů, zejména odběratelů oxidu dusného a konkurentů, přičemž někteří z nich se ve svých vyjádřeních vyslovili proti posuzovanému spojení soutěžitelů.

Z uvedených vyjádření vyplývalo, že navrhované spojení, pokud by bylo povoleno bez podmínek či závazků povolení podmiňujících, by mohlo způsobit významný nárůst cen pro distributory oxidu dusného a tím i pro konečného spotřebitele. Dále bylo poukázáno na možné nebezpečí vytvoření značné závislosti jednotlivých soutěžitelů – distributorů oxidu dusného – na plnírně vlastněné jejich konkurentem. Také byla vyjádřena obava ze vzniku monopolu na trhu distribuce oxidu dusného, a to z toho důvodu, že významný distributor bude mít přístup k jedinému zdroji plynu.

S ohledem na výše uvedené sdělil Úřad dne 21. prosince 2001 účastníku správního řízení, že ve smyslu ustanovení § 16 odst. 2 zákona bude v řízení nadále pokračovat, a že

rozhodnutí ve věci bude vydáno v souladu s ustanovením § 16 odst. 4 zákona do pěti měsíců od zahájení správního řízení.

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

1. Charakteristika spojovaných subjektů

LINDE je akciovou společností, jejímž hlavním předmětem podnikání je výroba technických, speciálních, zkušebních a vysoce čistých plynů, výroba a prodej chemických látek a chemických přípravků, plnění tlakových nádob na plyny, koupě zboží za účelem jeho dalšího prodeje a prodej.

LINDE má následující dceřinné společnosti: Tegaplyn s.r.o. (100% obchodní podíl), GEMMA 92 s.r.o. (100 %), AGA JAPE s.r.o. (51 %) a AGA GAS spol. s r.o. (100 %).

Jediným akcionářem společnosti LINDE je společnost Linde Gas AG, se sídlem v SRN, která se zabývá výrobou a distribucí technických plynů.

BorsodChem MCHZ je společností s ručením omezeným, jejímž předmětem podnikání je především výroba a prodej základních organických a anorganických chemikálií (např. formaldehydu, močovinoformaldehydových pryskyřic, kyseliny šťavelové, kyseliny dusičné, vodíku, oxidu dusného), speciálních aminů a dřevařských lepidel.

Společnost BorsodChem MCHZ nemá žádnou dceřinou společnost. Jejím hlavním společníkem je společnost BorsodChem Rt., se sídlem v Maďarsku (podíl 97,5 %).

2. Relevantní trh

Úřad šetřil, zda navrhovaným spojením vznikne nebo bude posíleno dominantní postavení spojujících se soutěžitelů nebo některého z nich, a to takovým způsobem, že dojde k podstatnému narušení hospodářské soutěže. Za účelem zjištění, zda tato podmínka byla splněna, bylo třeba, aby Úřad vymezil u jakého zboží, na jakém území a v jakém časovém momentu dochází ke střetu nabídky a poptávky, tj. relevantní trh.

Za relevantní trh se obecně pokládá místo, kde se střetává nabídka s poptávkou po zboží, které je schopno uspokojit určitou konkrétní potřebu spotřebitele. Výrobkový relevantní trh zahrnuje všechny výrobky nebo služby, které spotřebitel pokládá vzhledem k jejich vlastnostem, ceně a způsobu použití za shodné nebo zaměnitelné. Geografický trh zahrnuje území, kde jsou podmínky hospodářské soutěže dostatečně homogenní a které může být odlišeno od ostatních území zejména tím, že podmínky hospodářské soutěže na těchto jiných územích jsou zřetelně odlišné. Časové vymezení trhu vyjadřuje četnost (pravidelnost a opakovatelnost) střetu nabídky a poptávky a odlišuje ji od střetu nabídky a poptávky, k níž dochází nahodile, popř. jen ojediněle. Z časového hlediska je při posuzování trhu brán v úvahu minulý a očekávaný vývoj pravidelných, případně relativně trvale se opakujících, dodávek na trh.

- **vymezení relevantního trhu z hlediska výrobkového**

Při výrobkovém vymezení relevantního trhu vycházel Úřad z činností spojovaných soutěžitelů, vztahujících se především ke službám spojeným s provozováním plnírny oxidu dusného, která je předmětem daného spojení, pro zajištění jeho dodávek v tlakových lahvích.

Společnost BorsodChem MCHZ je jediným výrobcem oxidu dusného (rajského plynu, N_2O) na území České republiky. V současné době jej také plní do tlakových lahví nebo jej prodává kapalný do silničních cisteren. Po realizace předmětného spojení zůstane společnost BorsodChem MCHZ nadále výrobcem oxidu dusného a spojení se tedy netýká výroby oxidu dusného. Společnost LINDE bude plnit rajský plyn do tlakových lahví a společnost BorsodChem MCHZ bude ostatním zájemcům kapalný oxid dusný dodávat i nadále v silničních cisternách. Společnost LINDE již v současné době odebírá oxid dusný naplněný do tlakových lahví od společnosti BorsodChem MCHZ a distribuuje jej odběratelům, spojení se tudíž přímo netýká ani trhu distribuce oxidu dusného, týká se ho pouze zprostředkovaně.

Oxid dusný je vyráběn reakcí čpavku a kyseliny dusičné, při které vzniká dusičnan amonný, jehož tepelným rozkladem je získáván oxid dusný. Dusičnan amonný může také vzniknout jako „odpad“ při výrobě jiných produktů, v současné době jej však společnost BorsodChem MCHZ produkuje přímo na výrobu N_2O. Oxid dusný je dále komprimován, čištěn a zkapalňován. Kapalný produkt je uskladněn v zásobníku. Ze zásobníku je část kapalného oxidu dusného plněna do silničních cisteren a převážena na místo použití do zásobníku u zákazníka. Další část produktu je čerpána čerpadlem do plnicích stojanů plnírny, kde je oxid dusný plněn do tlakových lahví.

Oxid dusný je určen především pro medicinální účely (využívá se plynná fáze odpařením v lahvích na podporu dýchání a inhalační narkózy) a potravinářské účely (např. se využívá kapalná fáze z lahví k plnění tlakových bombičky); podle konkrétních potřeb je plněn do tlakových lahví nebo mobilních kontejnerů. Je nezastupitelný jiným technickým plynem, v lékařské praxi je částečně zastupitelný jinými anesteziologickými metodami.

Výroba a distribuce oxidu dusného pro medicinální účely je podmíněna schválením Státního ústavu pro kontrolu léčiv. Podle § 41 písm. a) a c) zákona č. 79/1997 Sb., o léčivech, ve znění pozdějších předpisů, jsou léčiva (v tomto případě i oxid dusný pro medicinální účely) oprávněny vyrábět a distribuovat osoby, kterým bylo provozování těchto činností povoleno Státním ústavem pro kontrolu léčiv, jde-li o humánní léčiva. Dle § 42 stejného zákona musí žádost o povolení distribuce léčiv obsahovat náležitosti stanovené vyhláškou č. 296/2000 Sb., ministerstva zdravotnictví a zemědělství, kterou se stanoví správná výrobní praxe, správná distribuční praxe a bližší podmínky povolování výroby a distribuce léčiv včetně medikovaných krmiv. Před vydáním povolení k distribuci léčiv se provádí u žadatele o povolení distribuce léčiv kontrola plnění stanovených požadavků.

Oxid dusný plněný v předmětné plnírně do tlakových lahví je také zastupitelný oxidem dusným, který společnost BorsodChem MCHZ vyrábí a dodává v kapalné formě mimo předmětnou plnírnu. Taková zastupitelnost je však částečně omezena, jelikož pro distribuci ke konečnému spotřebiteli vyžaduje investice na vybudování speciálního zařízení, v tomto případě nové plnírny. Jedná o investici v řádu několika miliónů Kč. V případě vystavění nové plnírny by tak mohl jiný soutěžitel odebírat kapalný oxid dusný přímo od společnosti BorsodChem MCHZ a tento plnit ve své vlastní plnírně do tlakových lahví.

Vzhledem k tomu, že LINDE převezme v důsledku posuzovaného spojení soutěžitelů zařízení a vybavení plnírny oxidu dusného v areálu závodu BorsodChem MCHZ, byl relevantní výrobkový trh vymezen jako **trh služeb souvisejících s plněním oxidu dusného (rajského plynu, N_2O) do tlakových lahví**.

- **vymezení relevantního trhu z hlediska geografického**

Jak již bylo uvedeno, relevantní trh z hlediska geografického zahrnuje území, na kterém se realizuje vztah nabídky a poptávky po zboží za dostatečně homogenních podmínek, jimiž se odlišuje od ostatních území, na kterých nabídka a poptávka probíhá za podmínek zřetelně odlišných. Pro výrobkový relevantní trh oxidu dusného lze považovat za geografický relevantní trh **území celé České republiky**.

- **vymezení relevantního trhu z hlediska časového**

Vymezení trhu z hlediska časového vyjadřuje četnost střetu nabídky a poptávky a odlišuje jej od střetu nabídky a poptávky, k níž dochází nahodil, popř. jen ojediněle. V daném případě se jedná o trh trvalý, charakterizovaný pravidelnými dodávkami po celý kalendářní rok, nepodléhající významným výkyvům. Z uvedeného důvodu byl relevantní trh z hlediska časového vymezen jako **trh trvalý**.

3. Posouzení dopadů spojení dle § 17 odst. 1 zákona

Při posuzování dopadů daného spojení soutěžitelů se Úřad zabýval zejména strukturou relevantního trhu, podílem spojujících se soutěžitelů na tomto trhu, jejich hospodářskou a finanční silou, právními a jinými překážkami vstupu dalších soutěžitelů na relevantní trh, možností volby dodavatelů nebo odběratelů spojujících se soutěžitelů, vývojem nabídky a poptávky na relevantním trhu, potřebami a zájmy spotřebitelů, jakož i výzkumem a vývojem, jehož výsledky vedou ku prospěchu spotřebitele, a dalšími skutečnostmi pro relevantní trh charakteristickými.

Vzhledem k výše uvedenému rozboru relevantního trhu, je možné konstatovat, že po realizaci posuzovaného spojení nedojde ke změnám v oblasti výroby oxidu dusného, neboť tuto bude nadále provádět společnost BorsodChem MCHZ. Spojení bude mít však přímé dopady na služby související s plněním oxidu dusného do tlakových lahví, které plně převezme společnost LINDE od společnosti BorsodChem MCHZ, a nepřímé dopady, vyplývající z vertikálního propojení plnění a distribuce oxidu dusného ve vlastnictví jednoho subjektu, bude mít spojení také na oblast distribuce a prodeje oxidu dusného.

3.1 Plnění oxidu dusného

V současné době je jediným výrobcem oxidu dusného v České republice společnost BorsodChem MCHZ, která jako jediná také plní oxid dusný v předmětné plnírně a prodává jej jednotlivým distributorům. Na trhu plnění oxidu dusného má tedy monopolní postavení, které realizací předmětného spojení - nákupem plnírny - získá společnost LINDE.

Pokud však nedojde k odprodeji plnírny, bude výroba oxidu dusného společnosti BorsodChem MCHZ v České republice ukončena a plyn se bude muset dovážet do tuzemska ze zahraničí. Společnost BorsodChem MCHZ se rozhodla v roce 2000 prodat výrobu i plnění oxidu dusného případnému zájemci, tuto skutečnost potvrdil ředitel odboru strategie a rozvoje společnosti BorsodChem MCHZ, Ing. Lubomír Lubojacký, ve svém dopise ze dne 14.3.2002 (spis str. 218), cit.: *„Vzhledem k nízké rentabilitě i vzhledem k tomu, že výroba a prodej technických plynů je v naší společnosti v útlumu, rozhodlo se vedení BorsodChem MCHZ, s.r.o. výrobu včetně plnírny oxidu dusného prodat. O informační memorandum, kterým jsme*

jednotku nabízeli k odprodeji, projevili zájem 2 distributoři technických plynů, kteří jsou našimi stávajícími odběrateli, tj. fy Linde Technoplyn a.s. a Messer Technogas s.r.o. Následovala řada jednání, na kterých obě tyto firmy vystupovaly v určité fázi jako společníci, kteří hodlají společně celé zařízení odkoupit. V závěru pak společnost Messer Technogas od záměru ustoupila a další jednání bylo vedeno pouze se společnosti Linde Technoplyn. Konečná podoba smlouvy o odprodeji pak vyústila v řešení, že Linde Technoplyn odkoupí a bude provozovat zařízení plnírny a převezme část personálu výrobny. Smlouva dále rovněž řeší možnost dodávat ze zdroje oxid dusný dalšímu distributorovi. … Důvod, proč odstoupila firma Messer Technogas od původního záměru odkoupit zařízení společně s Linde Technoplyn, nám nebyl oficiálně sdělen." Dále se zástupce společnosti BorsodChem MCHZ ve svém dopise zmiňuje také o tom, že je z uvedeného zřejmé, že společnost **LINDE je jediným zájemcem o odkup předmětné plnírny oxidu dusného**. Pokud by **prodej plnírny nebyl realizován**, byla by společnost BorsodChem MCHZ nucena z ekonomických důvodů **plnírnu oxidu dusného uzavřít a ukončit tím pádem také celou výrobu oxidu dusného v České republice**.

Společnost Messer Technogas s.r.o., se sídlem Zelený pruh 99, Praha 4 (dále jen „Messer") výše uvedené skutečnosti o postupu prodeje předmětné plnírny potvrdila ve svém dopise ze dne 14.12.2001 (spis str. 152). K otázce, proč společnost Messer od původních jednání o koupi výrobny či plnírny oxidu dusného odstoupila, uvádí pouze, cit.: ***„Naše společnost od tohoto úmyslu odstoupila z důvodu, že nedošlo k dohodě s BorsodChem v otázce ceny."*** (spis str. 152)

Pokud by došlo k ukončení výroby oxidu dusného v České republice, musel by se tento dovážet ze zahraničí. To však představuje značně zvýšené náklady na konečný produkt a tím pádem také na cenu pro konečné odběratele N_2O. V současné době je dovoz oxidu dusného do tuzemska spíše ojedinělý, a to právě kvůli vysoké ceně v porovnání s tuzemským zdrojem. Na cenu mají zásadní vliv přepravní náklady, neboť při přepravě v lahvích tvoří 2/3 přepravované zásilky hmotnost lahví a pouze 1/3 hmotnost samotného produktu. Nejbližší plnírny oxidu dusného za hranicemi ČR, které patří skupině Linde jsou v Maďarsku – Repczelak a v Rakousku – Unterschleissheim; konkurenční skupina Messer vlastní nejbližší plnírny v Chorvatsku – Kutina a v Polsku – Chorzow (kam se N_2O dováží v cisterně) a další konkurenční skupina SIAD disponuje nejbližší plnírnou v Itálii. V každém z uvedených míst se výrazně liší cena za samotný produkt, jeho plnění a samozřejmě se liší i náklady na dopravu, a to v závislosti na vzdálenosti dovozu. Pro srovnání jsou v tabulce č. 1 uvedeny přibližné náklady na dovoz oxidu dusného z různých zdrojů tak, jak je vypočítali zástupci společnosti Messer (spis str. 226) a SIAD Technické plyny spol. s r.o., se sídlem Brňany u Mostu čp. 193 (dále jen „SIAD"), (spis str. 235).

Tabulka č. 1

Zdroj údajů	***Země původu***	***Cena za 1 kg produktu [Kč]***	***Doprava 1 kg produktu [Kč]***	***Náklady na dovoz 1 kg celkem [Kč]***
Messer	Chorvatsko	49,50	10,30	59,80
	Polsko	59,80	5,50	65,30
SIAD	Itálie	98,-	13,50	111,50

Ceny, za které prodává oxid dusný společnost BorsodChem MCHZ ze zdroje v České republice jsou podle dostupných zdrojů od 41,20 Kč za kilogram (Messer – spis str. 226) do 48,50 Kč za kilogram (SIAD – spis str. 265).

Z výše uvedeného srovnání plyne, že není možné kombinovat a ekvivalentně nahradit prodej oxidu dusného ze zdroje v České republice s prodejem oxidu dusného z dovozu. Cena produktu z dovozu není schopná konkurovat tuzemské ceně. Pokud by tedy majitel výrobny nebo plnírny neprodával oxid dusný jiným společnostem-distributorům a nutil je tak oxid dusný pro své zákazníky dovážet ze zahraničí, učinil by, při srovnání cen z tuzemska a zahraničí, produkt ze zahraničí neprodejným v České republice. Pokud by došlo k ukončení výroby rajského plynu v České republice, musel by se plyn opět dovážet ze zahraničních zdrojů, a to buď naplněný přímo v tlakových lahvích nebo v cisternách pro plnění v tuzemsku. To by však nevyhnutelně znamenalo zvýšení cen N_2O pro spotřebitele.

Jak již bylo uvedeno výše bude po realizaci spojení společnost LINDE jediným soutěžitelem na trhu plnění oxidu dusného, protože bude ovládat jedinou plnírnu v České republice. Tím však není úplně vyloučena konkurence na tomto relevantním trhu. Kterýkoli jiný soutěžitel může přistoupit k výstavbě vlastní plnírny oxidu dusného, odebírat produkt přímo od výrobce-společnosti BorsodChem MCHZ a ve vlastní plnírně jej plnit do tlakových lahví. Existuje také možnost dovozu oxidu dusného ze zahraničí a jeho plnění v České republice, ale jak bylo uvedeno výše, jedná se o variantu ekonomicky nevýhodnou, která by přicházela v úvahu pouze v případě ukončení výroby oxidu dusného v České republice.

Investiční náklady na výstavbu nové plnírny oxidu dusného odhaduje společnost LINDE v dotazníku k povolení spojení na přibližně 7 miliónů Kč (spis str. 96) a společnost Messer na přibližně 8 miliónů Kč za technologie a 3 milióny Kč za analytické vybavení potřebné pro zajištění kvality produktu (spis str. 228).

Další možností vytvoření konkurence předmětné plnírně je odběr kapalného oxidu dusného od společnosti BorsodChem MCHZ a jeho dodávky přímo do místního zásobníku odběratele. Tato možnost přichází v úvahu u větších zákazníků (např. velkých zdravotnických zařízení), ale v současné době se ještě nepoužívá. Jako jednu z variant ji připustili zástupci účastníka řízení na ústním jednání konaném dne 24.4.2002 (spis str. 245).

3.2 Distribuce a prodej oxidu dusného

V plnírně je oxid dusný plněn do tlakových lahví, které jsou v majetku nakupujících společností provádějících distribuci a prodej v tlakových lahvích. Tyto společnosti využívají své distribuční a skladové sítě, jejímž prostřednictvím se tlakové láhve dostávají k zákazníkům, kteří si takto od distributora láhve na určitou dobu pronajímají. Prázdné tlakové láhve se obrácenou cestou vracejí od zákazníků do plnírny. Distribuce oxidu dusného probíhá stejně jako distribuce většiny ostatních technických plynů; distribuční síť je tvořena jednotlivými sklady technických plynů. Zásobování skladů se zabezpečuje centrálními rozvozy spolu s ostatními technickými plyny v tlakových lahvích. Sklady jsou jednak v majetku distribučních společností, jednak smluvních partnerů – fyzických osob oprávněných k podnikání nebo právnických osob vystupujících jménem distribuční společnosti.

Distribuce a prodej oxidu dusného jsou specifické tím, že tento plyn nebývá v mnoha případech odběrateli dodáván samostatně, ale **jako součást komplexní nabídky**. Většina zdravotnických zařízení – odběratelů oxidu dusného – ve svých vyjádřeních, vyžádaných Úřadem v průběhu správního řízení, uvádí, že **oxid dusný od distributora odebírá jako součást kompletního sortimentu medicinálních plynů, které jsou v nemocnicích**

používány. K tomu zástupce účastníka řízení v dopise ze dne 11.3.2002 (spis str. 215-216) uvádí, cit.: *„Část zákazníků odebírající medicinální plyny je zásobována přímo na základě jednotlivých objednávek bez toho, aby byla uzavřena nějaká rámcová smlouva upravující obchodní podmínky nebo jiné závazky mezi smluvními stranami. S další skupinou zákazníků jsou uzavřeny smlouvy upravující závazek společnosti LINDE dodávat určité druhy technických plynů. V takovém případě jsou vždy se zákazníky uzavírány zvlášť smlouvy na dodávky technologického zařízení a smlouvy na dodávky plynů, kde jsou též případně odděleně uzavírány smlouvy na dodávku kapalných plynů (medicinální kapalný kyslík) a smlouvy na dodávky plynů v lahvích. Nezřídka má zdravotnické zařízení na některé produkty různé dodavatele. … Společnost LINDE nabízí a dodává svým zákazníkům kompletní sortiment medicinálních plynů. … Společnost LINDE dodává své výrobky zdravotnickým zařízením jak formou komplexní nabídky, tak i jednotlivě – dle požadavků zákazníka. Je řada našich odběratelů, kteří mají dva různé dodavatele medicinálních plynů.“*

V České republice jsou čtyři soutěžitelé, zabývající se distribucí a prodejem oxidu dusného konečným zákazníkům. Jsou to společnosti – LINDE, Messer, SIAD a Air Products spol. s r.o., se sídlem Ústecká 30, Děčín (dále jen „Air Products“). Povolení k distribuci medicinálního oxidu dusného mají, podle informací poskytnutých Úřadu Státním ústavem pro kontrolu léčiv, společnosti LINDE, Messer a SIAD (spis str. 208). Podíly jednotlivých soutěžitelů na tomto relevantním trhu jsou následující (jedná se o přibližné hodnoty):

Tabulka č. 2

Soutěžitel	***Prodej oxidu dusného celkově [%]***	***Prodej oxidu dusného v tlakových lahvích [%]***
LINDE	57	80
Messer	42,5	19,5
ostatní – SIAD, Air Products	0,5	0,5

Pramen: dotazník k povolení spojení, výslechy svědků, informace společnosti BorsodChem MCHZ

Při hodnocení výše tržního podílu společnosti LINDE na relevantním trhu je třeba brát v úvahu, že samotná koupě plnírny oxidu dusného přímo nezvýší tento tržní podíl společnosti LINDE. Tržní podíl jednotlivých společností v zemích Evropské unie v oblasti prodeje oxidu dusného jsou velmi rozdílné a explicitně z toho nevyplývá, jaká je průměrná hodnota takového tržního podílu v EU. Podle informací, které poskytla společnost LINDE v dopise ze dne 11.3.2002 (spis str. 217) jsou například tržní podíly hlavních soutěžitelů na relevantním trhu ve Francii 60 % (společnost Air Liquide) a ve Švédsku 75 % (společnosti AGA Sweden).

Pokud jde o bariéry vstupu na relevantní trh, největší překážkou je již zmíněná nesrovnatelně vyšší cena za oxid dusný naplněný do tlakových lahví v zahraničí a dopravený do tuzemska. Obecně jsou však hlavní soutěžitelé na relevantním trhu subjekty s napojením na velké zahraniční společnosti, které mají k dispozici nejen potřebný kapitál, ale i nejmodernější technologie a technické prostředky zajišťující rozvoj a vývoj odvětví. Z dosavadního vývoje na mezinárodním i tuzemském trhu je patrné, že rozhodující roli hraje několik skupin ekonomicky silných subjektů, přičemž lze vypozorovat tendence k jejich další koncentraci. Pro zcela nového soutěžitele je zásadní překážkou účinného vstupu na trh zejména nutnost disponovat značným objemem finančních prostředků na pořízení potřebných technologií. V rámci šetření otázky vstupu nových soutěžitelů na relevantní trh zjistil Úřad

následující: v posledních letech se uskutečnil vstup společnosti Air Products, která však nemá povolení Státního ústavu pro kontrolu léčiv k distribuci oxidu dusného medicinálního; v budoucnosti je možný například vstup nadnárodní společnosti Air Liquide. Tato společnost založená ve Francie, působí v oblasti výroby a užití technických a medicinálních plynů ve více než šedesáti zemích světa s celkovým podílem skoro 20 %, představuje tak největšího výrobce a distributora plynů na světě. V ČR má od 25.6.2001 zaregistrovánu dceřinou společnost Air Liquide, s.r.o., se sídlem, Jinonická 804/80, Praha 5. Možný vstup skupiny Air Liquide na relevantní trh potvrdil i svědek Ing. Miroslav Holub ze společnosti SIAD (spis str. 234).

Trh s oxidem dusným lze považovat za dospělý trh, který však v posledních 10 letech vykazuje značný pokles poptávky v oblasti potravinářství a mírný pokles ve zdravotnictví. Pokud jde o potravinářství, předpokládá se další pokles a v oblasti zdravotnictví se předpokládá stabilizace konstantní potřeby.

Výzkum a vývoj nemá pro činnosti na daném relevantním trhu prakticky žádný význam, který by se mohl projevit v lepší konkurenceschopnosti jednoho soutěžitele oproti soutěžitelům jiným, nebo který by mohl být výrazně ku prospěchu spotřebitele.

3.3 Hodnocení postavení společnosti LINDE na relevantním trhu

Soudní dvůr ES definoval dominantní postavení jako postavení soutěžitele, které mu umožňuje bránit účinné hospodářské soutěži na relevantním trhu tím, že mu umožňuje se chovat ve značném rozsahu nezávisle vůči konkurentům, odběratelům a v neposlední řadě i vůči spotřebitelům[1]. Rovněž v § 10 odst. 1 zákona o ochraně hospodářské soutěž je uvedeno, že dominantní postavení na trhu má soutěžitel nebo společně více soutěžitelů, kterým jejich tržní síla umožňuje chovat se do značné míry nezávisle na jiných soutěžitelích nebo spotřebitelích.

Takové postavení nevylučuje určitou hospodářskou soutěž, ale dovoluje zvýhodněné společnosti určovat nebo alespoň znatelně ovlivňovat podmínky soutěže, přinejmenším však společnost, která má dominantní postavení, nemusí brát při svém jednání velký ohled na konkurenci, aniž by ji to nějak poškodilo. Dominantní postavení může vyplývat ze souhry více faktorů, které samy o sobě nemusejí být vždy rozhodující. Zvláště příznačný je významný podíl na trhu a stabilita těchto podílů v čase, poměr mezi podíly společností účastnících se spojení, relativní podíly jejich konkurentů a existence ostatních faktorů, které upevňují nebo naopak ohrožují postavení spojujících se subjektů na trhu, např. bariér pro vstup potenciálního soutěžitele. Mezi významné bariéry patří zejména zákonná omezení, vysoká investiční náročnost, přístup k finančním a surovinovým zdrojům, celková velikost a síla leadra na trhu, úspory z rozsahu, vlastnictví distribuční sítě, dopravní náklady, členství v profesních organizacích, aj.

Pokud jde o získání nebo upevnění dominantního postavení, je třeba zkoumat zejména absolutní podíly spojovaných soutěžitelů na trhu a rovněž vývoj těchto podílů z časového hlediska na trhu. Pokud za předpokladu, že podíly na trhu nejsou stabilní, pak sice může docházet v daném čase k posílení dominantního postavení, ale s ohledem na budoucnost tomu tak být nemusí. Zvláštní roli hraje vývoj podílů soutěžitelů na dynamicky se rozvíjejících inovačních trzích, na kterých dochází často ke střídání vedoucí pozice, kdy vysoký podíl nemusí nezbytně vést k posílení dominantního postavení. Z hlediska výše uvedeného patří trh

[1] C-85/76 Hoffman-LaRoche, C-27/76 United Brands, C-322/81 Michelin

s oxidem dusným mezi trhy stabilní, kde výzkum a vývoj nehraje významnou roli a nedochází k významným inovacím výrobků.

Po zhodnocení uvedených faktorů Úřad konstatuje, že společnost LINDE má na trhu distribuce oxidu dusného dominantní postavení již před realizací posuzovaného spojení a jeho realizací – ovládnutím předmětné plnírny – dojde k jeho dalšímu upevnění. Je však nutné zdůraznit, že samotná existence dominantního postavení není důvodem pro zásah ze strany Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže, pokud subjekt s takovým postavením jedná v souladu se zákonem. Dojde-li však ke zneužití dominantního postavení na újmu jiných soutěžitelů nebo spotřebitelů, lze pak použít § 11 zákona, který zneužití zakazuje. K eliminaci možného nepříznivého vlivu dominantního postavení společnosti LINDE na relevantním trhu dojde splněním podmínek, které Úřad účastníku řízení stanovil ve prospěch zachování účinné hospodářské soutěže (viz výrok a část 6 tohoto rozhodnutí).

4. Námitky vznesené proti povolení spojení

V průběhu správního řízení se Úřad obrátil se žádostí o vyjádření případných připomínek k předmětnému spojení soutěžitelů na další soutěžitele působící na trhu distribuce oxidu dusného a odběratele oxidu dusného – zdravotnická zařízení. Dále byly Úřadem provedeny dva výslechy svědků, a to obchodního ředitele společnosti SIAD pana Ing. Miroslava Holuba a vedoucího prodeje společnosti Messer pana Ing. Jaromíra Köppla.

Na základě zaslaných žádostí o případné připomínky k předmětnému spojení a z obsahu provedených výslechů vyplynulo několik stanovisek vztahujících se k možným negativním dopadům spojení na relevantní trh.

Z písemného vyjádření společnosti Messer ze dne 31.1.2002 (spis str. 191) vyplývá, cit.: *„Za současného stavu se plněním oxidu dusného do lahví zabývá subjekt (BorsodChem MCHZ, s.r.o.) nezávislý na distributorech tohoto média ke konečným odběratelům. V případě převzetí plnírny N_2O společností Linde Technoplyn bez omezujících opatření by podle našich odhadů došlo k nárůstu cen pro nás jako distributora (z důvodu konkurenčního boje), popř. by nám nemuselo být umožněno N_2O v předmětné plnírně nakupovat. To by vedlo ke snížení naší konkurenceschopnosti u tohoto produktu a v důsledku toho i v celém sektoru zdravotnictví, protože N_2O medicinální v lahvích je pouze jeden z řady produktů, který zákazníci z oblasti medicinálního trhu odebírají jako součást komplexních dodávek medicinálních plynů.“*

Jednatel společnosti SIAD, Ing. Petr Kabíček, uvádí v dopise ze dne 20.2.2002 (spis str. 210-211), kterým odpovídal na vyžádání informací Úřadem, cit.: *„Odkoupení plnírny oxidu dusného v BorsodChem MCHZ s.r.o. společností Linde Technoplyn a.s. bude zcela jistě znamenat konec konkurenčního prostředí s oxidem dusným a vznik skutečného monopolu v České republice. … Pokud bude zdroj oxidu dusného v BorsodChem MCHZ, s.r.o. vlastněn společností LINDE, bude to pro naši společnost pravděpodobně znamenat konec dodávek oxidu dusného na český trh a významné omezení volné soutěže při dodávkách plynů do nemocnic a ostatních zdravotnických zařízení.“*

Ústřední vojenská nemocnice Praha ve svém dopise ze dne 30.1.2002 (spis str. 186-187) uvádí, cit.: *„Po tomto sloučení, jako jediný prodejce oxidu dusného v ČR Linde Technoplyn, by určoval výši ceny tohoto prodeje pro své konkurenční partnery, což by se projevilo na ceně prodeje medicinálních plynů ostatních dodavatelů, a tím dojde k zániku konkurence pro firmu Linde Technoplyn.“*

Také generální ředitel společnosti Air Products vyjadřuje negativní postoj k chystanému spojení v dopise doručeném Úřadu dne 19.1.2002 (spis str. 207), cit.: *„… jakýkoliv odprodej dalšího zdroje, který spadá svojí povahou do oblasti tech. plynů pouze posílí již tak dominantní postavení společnosti LINDE TECHNOPLYN a.s. na trhu, jsme rozhodně proti udělení povolení ke spojení soutěžitelů LINDE TECHNOPLYN a.s. a BorsodChem MCHZ.“*

Ing. Jaromír Köppl, vedoucí prodeje společnosti Messer, uvedl při svědecké výpovědi dne 3.4.2002, cit.: *„My předpokládáme, že pokud Linde plnírnu převezme … nemusí se k nám zachovat eticky, mohlo by dojít k nárůstu cen za plnění nebo omezení přístupu ke zdroje. Plnění bychom si pak museli zajistit v zahraničí, což by nám přineslo zvýšení nákladů, v důsledku čehož by se nám snížila konkurenceschopnost na trhu v ČR. Zákazníci požadují odběr všech plynů, kompletní sortiment. Pokud by dodávky oxidu dusného byli nevýhodné, odrazilo by se to na celkových odběrech zákazníků.“* (spis str. 226).

Obchodní ředitel společnosti SIAD, Ing. Miroslav Holub jako svědek mimo jiné vypověděl, cit.: *„Pokud jde o zdroj oxidu dusného je v ČR jediný – BorsodChem MCHZ; další zdroje jsou pouze v zahraničí, v převážné míře jsou kontrolovány konkurencí. MCHZ v současné době dodává všem soutěžitelům na trhu v podstatě za stejných podmínek. Pokud tento zdroj bude vlastnit spol. Linde, s největší pravděpodobností to bude znamenat omezení tržního prostředí, popřípadě konec tržního prostředí v České republice, pokud jde o oxid dusný. Pokud by nám byly odmítnuty dodávky oxidu dusného z MCHZ, byli bychom nuceni dovážet tento produkt z Itálie a cena oxidu dusného, spolu s vysokými přepravními náklady, by učinila tento produkt neprodejný v České republice.“* (spis str. 234).

5. Vyjádření a stanoviska podporující připravované spojení a neutrální stanoviska

Některá vyjádření, zaslaná Úřadu třetími stranami, měla neutrální charakter nebo podporovala navrhované spojení. Jednalo se především o vyjádření zdravotnických zařízení, která jsou odběrateli oxidu dusného od společnosti LINDE.

Městská nemocnice Ostrava ve svém vyjádření ze dne 25.1.2002 (spis str. 182-183) uvádí, cit.: *„K možnostem vlivu spojení na výši cen, změnu obchodních podmínek či jiných důsledků se domníváme, že přímým vlivem společnosti Linde Technoplyn na výrobu může pochopitelně dojít k cenovým změnám ať kladným či záporným. Přesto 'drastické' zvýšení cen v souvislosti s jakýmsi monopolním propojením výroby s distribucí nepředpokládáme. … Dá se předpokládat, že firma Linde Technoplyn, v podstatě monopolní dodavatel, kdyby chtěla, mohla ceny ovlivňovat i dříve …“*

Institut klinické a experimentální medicíny ve svém vyjádření ze dne 31.1.2002 (spis str. 188) uvádí, cit.: *„… nelze očekávat výrazné změny na trhu medicinálních plynů způsobené koupí plnírny oxidu dusného firmou Linde. S našim současným dodavatelem oxidu dusného* (společností LINDE, pozn. Úřadu) *máme uzavřen řádný smluvní vztah, a proto neočekáváme v dohledné době výrazné změny v obchodních podmínkách. Cenová hladina dodávaného produktu odpovídá cenám v místě a době a případné změny ceny byly vždy předmětem vzájemných jednání. … V případě výrazné nespokojenosti a poklesu kvality dodávek s služeb má náš Institut možnost změnit dodavatele medicinálních plynů formou výběrového řízení.“*

6. Podmínky a omezení navrhované třetími stranami

V průběhu správního řízení vznášely především konkurenti účastníka řízení na trhu distribuce a prodeje oxidu dusného námitky proti posuzovanému spojení tak, jak jsou citovány v předchozích částech rozhodnutí. Spolu s těmito námitkami, byly Úřadu předloženy pouze dvěma soutěžiteli návrhy závazků a omezení ve prospěch zachování účinné soutěže, které by měl účastník řízení přijmout jako podmínku povolení spojení soutěžitelů.

Společnost Messer navrhovala ve svém dopise ze dne 31.1.2002 (spis str. 192), cit.: *„…považujeme za nutné, aby součástí povolení pro převzetí předmětné plnírny společností Linde Technoplyn byla námi navrhovaná omezení:*

1) Smluvní zajištění možnosti plnění lahví N_2O v plnírně pro naši společnost po dobu 15 let.

2) Zachování současné úrovně ceny po dobu trvání kontraktu s tím, že bychom akceptovali růstový vzorec zahrnující vlivy růstu cen energií, mezd či základních surovin pro výrobu N_2O.

3) Povinnost společnosti Linde Technoplyn snížit svůj tržní podíl v prodeji N_2O medicinálního na přijatelnou úroveň obvyklou při takových převzetích v Evropské unii.“

Vedoucí prodeje společnosti Messer, Ing. Jaromír Köppl, dále rozšířil a vysvětlil navrhovaná omezení při své svědecké výpovědi dne 3.4.2002 (spis str. 226), cit.: *„… Nechceme, aby byla plnírna uzavřena. Chceme však, aby chování účastníka bylo upraveno takovým způsobem, abychom mohli plnírny využít i my. Chceme, aby byla smluvně zajištěna možnost plnění pro nás po dobu 15 let. Součástí kontraktu by mělo být to, že nám bude garantováno množství dle požadavků naší společnosti pro prodej na trhu v ČR a cena, která se nebude výrazně lišit od současné. Cena by měla být upravena o růstový vzorec, zahrnující růst ceny energií, mezd, nákladů na výrobu a plnění, apod. Vzorec by měl vycházet ze současné ceny. Dále se obáváme, že pokud se Linde nezaváže k odběru oxidu dusného od společnosti BorsodChem, tato společnost výrobní jednotku odstaví a plyn by se musel dovážet ze zahraničí, což by mělo za následek růst cen. Chceme, aby se Linde zavázalo k odběru kapalného oxidu dusného ze současného zdroje společnosti BorsodChem na dobu 5 let. … Poslední věc, kterou jsme navrhli, je, aby Linde předala část svého tržního podílu nějakému dalšímu soutěžiteli na trhu. Linde Technoplyn má vysoký podíl na trhu. Spojením soutěžitelů nedojde ke zvýšení podílu, ale zvýší se tak konkurenceschopnost Linde, resp. se sníží konkurenceschopnost ostatních soutěžitelů. Považovali bychom za vhodné, aby společnosti Linde byla uložena povinnost zachovat funkci plnírny po dobu alespoň 5 let.“*

Návrh společnosti SIAD byl přednesen obchodním ředitelem této společnosti, Ing. Miroslavem Holubem, na výslechu svědka, konaném dne 9.4.2002 (spis str. 235), cit.: *„Není nám známo, že by BorsodChem trvala na tom, že by tuto plnírnu musela prodat jen firmě Linde. SIAD je připravený participovat, podílet se na provozování tohoto zdroje oxidu dusného a je připraven investovat do výrobny.“* Na otázku Úřadu, zda by mohly nějaké závazky, podmínky či omezení ze strany společnosti LINDE rozptýlit obavy společnosti SIAD z možného narušení hospodářské soutěže, odpověděl Ing. Miroslav Holub, cit.: *„Kdyby plnírnu provozovalo více subjektů a ani jeden by neměl majoritu. Domníváme se, že je to jediný způsob jak zachovat konkurenční prostředí na trhu.“*

7. Posouzení námitek třetích stran a navrhovaných podmínek a závazků Úřadem

Po posouzení všech relevantních skutečnosti dospěl Úřad k závěru, že je nezbytné zachovat přinejmenším stávající soutěžní prostředí na relevantním trhu vymezeném výše a vytvořit předpoklady pro jeho zkvalitnění. Proto se Úřad v rámci správního řízení zaměřil také na posouzení, zda podmínky navrhované třetími osobami a závazky ze strany účastníka řízení ve prospěch ochrany hospodářské soutěže, mohou být takovými podmínkami a závazky, které eliminují možné negativní dopady povolení spojení. Při posuzování navrhovaných závazků a podmínek přihlížel Úřad také k možným dopadům spojení na konečné spotřebitele.

Některé podmínky a omezení navrhované třetími stranami tak, jak je uvedeno v části 6, jsou podle zjištění Úřadu neadekvátní situaci, která by mohla na relevantním trhu po realizaci spojení vzniknout, nebo se netýkají daného spojení a navrhují řešení, která byla učiněna již v minulosti a není potřeba se snažit o jejich změnu. Tyto návrhy proto nejsou v závazném znění výroku rozhodnutí zohledněny, a to buď z toho důvodu, že nejsou pro zachování účinné soutěže na relevantním trhu nezbytné, anebo z toho důvodu, že jejich splnění ze strany účastníka řízení není možné vynutit.

Jedná se zejména o dobu, na kterou jsou podmínky stanovovány. Tato doba nebyla určena na 15 let dle návrhu společnosti Messer, ale minimálně na 5 let, protože tento časový úsek je podle názoru Úřadu dostatečný z toho hlediska, že by mohlo dojít ke změnám na relevantním trhu, při kterých by již nebylo možné dodržení stanovených podmínek, aniž by to způsobilo újmu společnosti LINDE; a také je dostatečný pro přípravu ostatních soutěžitelů, kteří by chtěli konkurovat společnosti LINDE v oblasti plnění oxidu dusného do tlakových lahví. K tomu zástupci společnosti LINDE uvedli, cit.: *„Lhůtu 15 let nelze akceptovat z důvodu, že výpovědní lhůta v kupní smlouvě na dodávku kapalného N2O je pouze šestiměsíční a smlouvu lze vypovědět bez udání důvodů. Tudíž společnost BCMCHZ může smlouvu vypovědět a přestat kapalný N2O vyrábět. Tato skutečnost by měla zásadní vliv na možnost splnění takového závazku. V případě, že by nastala skutečnost spočívající v ukončení výroby kapalného N2O společnosti BorsodChem, byla by společnost Linde nucena kapalný N2O dovážet, což představuje legislativní i ekonomická omezení, spočívající v následujícím: povolení k distribuci kapalného N2O v ČR, dopravní náklady na dovážený výrobek, případně investice do přemístění plnírny. Dále nemůžeme předjímat vývoj na trhu N2O po dobu delší než 5 let, neboť množství N2O spotřebovávaného na relevantním trhu má klesající trend.* ***Nelze*** *tedy z uvedených důvodů ani* ***na delší dobu stanovit faktickou ani ekonomickou rentabilitu provozování plnírny****.“* (spis str. 244).

Co se týče minimálního množství oxidu dusného, které bude společnost LINDE povinna dodávat jednotlivým odběratelům, je toto stanoveno ve výše uvedené podmínce a **vychází ze současného objemu, který odběratelé kupují a je dále dle návrhu společnosti LINDE zvýšeno o 10 %**. Pro společnost Messer konkrétně činí 55 tun oxidu dusného v tlakových lahvích ročně a pro společnost SIAD 4 tuny oxidu dusného v tlakových lahvích ročně. Případné zvýšení tohoto množství záleží na dohodě mezi společností LINDE a odběratelem. Ve stanovené podmínce není možné „garantovat množství dle požadavků odběratele“ jak navrhuje společnost Messer; taková skutečnost může být garantována jen na základě dohody mezi LINDE a konkrétním odběratelem a nikoli na základě povinnosti stanovené společnosti LINDE. Je také nutné zdůraznit, že množství oxidu dusného, které bude naplněno do tlakových lahví, nezáleží jen na rozhodnutí společnosti LINDE, ale také na rozhodnutí a kapacitních možnostech společnosti BorsodChem MCHZ, která oxid dusný vyrábí a do plnírny dodává.

Podmínka, která by více zavazovala společnost BorsodChem MCHZ než společnost LINDE je také v požadavku společnosti Messer, aby se společnost LINDE zavázala k odběru kapalného oxidu dusného ze současného zdroje společnosti BorsodChem MCHZ na dobu 5 let. I když je v současném porovnání pro konečného spotřebitele výhodnější pokud společnost LINDE odebírá oxid dusný z tuzemského zdroje, nemusí tomu tak být v budoucnu, kdy by mohlo dojít ke zvýšení cen z výrobny v Ostravě natolik, že dovoz kapalného oxidu dusného byl levnější. Stanovená podmínka by však zavazovala účastníka řízení odebírat oxid dusný z tuzemského zdroje za jakoukoli cenu. Dále také lze společnost LINDE zavázat k odběru oxidu dusného, nelze však společnost BorsodChem MCHZ zavázat k dodávkám oxidu dusného po dobu 5 let. K tomu uvedli zástupci účastníka řízení na ústním jednání před Úřadem dne 17.5.2002 (spis str. 253), cit.: *„…účastník řízení nemůže převzít závazek k odběru oxidu dusného vyrobeného společností BorsodChem MCHZ nebo jinou společností, která případně převezme výrobnu oxidu dusného v Ostravě, po dobu minimálně 5 let, z důvodu, že společnost LINDE nemá na tuto dobu uzavřenu kupní smlouvu na kapalný oxid dusný, neboť smlouva, která existuje, je uzavřena na dobu neurčitou. Uzavřená smlouva rovněž neobsahuje žádný konkrétní způsob určení ceny kapalného oxidu dusného, za kterou by společnost BC MCHZ byla povinna kapalný oxid dusný společnosti LINDE prodávat. Z tohoto důvodu by výrobce kapalného oxidu dusného mohl zneužít povinnosti LINDE kapalný oxid dusný ze zdroje v Ostravě kupovat a mohl by stanovit takovou výchozí cenu, která by činila oxid dusný z plnírny nekonkurenceschopný. Mohlo by se stát, že by kapalný oxid dusný z výrobny v Ostravě byl podstatně dražší než kapalný oxid dusný z dovozu a přesto by jej společnost LINDE byla povinna kupovat. Tato situace je pro společnost LINDE nepřijatelná, neboť v konečném důsledku by tato situace vyvolala zvýšení ceny oxidu dusného v lahvích pro konečného spotřebitele.“*

Další požadavek ze strany společnosti Messer se vztahoval k tomu, aby společnost LINDE předala část svého tržního podílu nějakému dalšímu soutěžiteli na trhu a snížila tak svůj tržní podíl na úroveň obvyklou při takových převzetích v Evropské unii. Tento požadavek prezentoval Ing. Jaromír Köppl při své svědecké výpovědi dne 3.4.2002; na dotaz Úřadu, jakou úroveň obvyklou při takových převzetích v EU má svědek na mysli, zněla odpověď, cit.: *„Pokud jde o příklady ze zahraničí, které jsou mi známy, můžeme zmínit např. fúzi Linde a AGA GAS, při které musela společnost Linde např. v Holandsku a Rakousku snížit své tržní podíly.“* (spis str. 226). Příklad z členských zemí Evropské unie, týkající se relevantního trhu s oxidem dusným, však svědek neuvedl. V této souvislosti je také nutno brát v úvahu, že posuzovaným spojením, zvláště při splnění omezujících podmínek, nedojde přímo ke zvýšení tržního podílu společnosti LINDE na daném relevantním trhu.

Dále na dotaz Úřadu, jakým způsobem si společnost Messer představuje realizaci navrhované podmínky, tedy snížení tržního podílu, odpověděl svědek, cit.: *„Došlo by k tomu předáním části zákazníků, včetně např. zařízení, která jsou u zákazníků instalována od dodavatele N_2O.“* (spis str. 226). Dříve ve své výpovědi argumentoval svědek snížení konkurenceschopnosti pro ostatní soutěžitele na relevantním trhu tím, že zákazníci požadují odběr kompletního sortimentu všech plynů, takže výhodnější dodávky oxidu dusného ze strany LINDE se odrazí na celkových odběrech zákazníků. Z toho však vyplývá, že i povinnost snížení podílu na dodávkách oxidu dusného by se odrazila na ztrátě zákazníků společnosti LINDE u jiných plynů, dodávaných jako součást kompletní nabídky. Při svědecké výpovědi Ing. Jaromíra Köppla položil zástupce účastníka řízení svědkovi otázku, cit.: *„Jakým způsobem by bylo podle Vás možné předat pouze tržní podíl v medicinálním N2O, když dle vašeho vyjádření převážná většina zdravotnických zařízení odebírá od jednoho dodavatele celý sortiment medicinálních plynů? Jak by šlo předat pouze zákazníky medicinálního N2O?“*, na kterou svědek odpověděl, cit.: *„Takovéto předání by nebylo zcela*

jednoduché. Záleželo by vždy na dohodě mezi společností Linde Technoplyn, zákazníkem a distributorem, kterému by byl tržní podíl předáván a zda v rámci předání nepředat kompletní spektrum dodávaných plynů v tlakových lahvích. Navíc dodávky oxidu dusného v tlakových lahvích tvoří ve finančním vyjádření vždy nejvýznamnější část dodávek plynu v tlakových lahvích (podle našich znalostí nad 80%). V řadě jednotlivých případů si naše společnost dokáže představit, dle naší současné znalosti trhu, možnost předání pouze dodávek oxidu dusného medicinálního v lahvích, protože u těchto zmíněných zákazníků je kromě N2O dodáván pouze kapalný kyslík pro lékařské účely, jehož dodávky jsou řešeny odděleně od medicinálního N2O v lahvích.“ (spis str. 228).

K tomu Úřad uvádí, že po analýze všech relevantních okolností dospěl k názoru, že tuto podmínku, navrhovanou společností Messer, nelze uložit a její dodržení vyžadovat, aniž by to mělo vliv na postavení společnosti LINDE na trhu s ostatními medicinálními plyny, kterých se posuzované spojení netýká. Je také třeba uvést, že odběratelé – zdravotnická zařízení – si vybírají svého dodavatele medicinálních plynů většinou **v rámci výběrového řízení**, na základě nabídky řady možných dodavatelů. Takto má jakákoli společnost, která distribuuje medicinální plyny, možnost získat svého zákazníka; **zdravotnická zařízení, která si vybrala společnost LINDE jako svého dodavatele, není možné nutit ke změně této volby**. Úřad proto nepovažuje předání části zákazníků společnosti LINDE jiným distributorům oxidu dusného za podmínku vhodnou ve prospěch zachování účinné soutěže na relevantním trhu dle § 17 odst. 3. Při hodnocení vztahu odběratelů společnosti LINDE k této problematice vycházel Úřad z vyjádření některých zdravotnických zařízení, která obdržel v průběhu správního řízení. Nemocnice Karlovy Vary ve své odpovědi na vyžádání informací Úřadem ze dne 31.1.2002 (spis str. 189) uvádí, cit.: *„Výběr dodavatele byl proveden na soubor dodávek medicinálních plynů v tlakových nádobách. Nabídka LINDE byla nejvýhodnější s ohledem na kompletnost dodávky.“* Městská nemocnice Ostrava ve svém dopise ze dne 25.1.2002 (spis str. 182-183) k tomuto uvádí, cit.: *„…firma Linde Technoplyn je našim dodavatelem medicinálních plynů, protože ostatní producenti plynů jako je SIAD a MG Technogas schválení Státního ústavu pro kontrolu léčiv nikdy nepředložili, tudíž nemohou být dodavateli plynů pro zdravotnictví. Navíc při nabídkách těchto dvou firem nám nebyli schopni dodávat kompletní sortiment plynů používaných naší nemocnicí. Je pro nás z provozních důvodů nemožné používání tlakových lahví například dvou tří dodavatelů.“* Fakultní nemocnice s poliklinikou Ostrava uvádí ve svém dopise ze dne 16.1.2002 (spis str. 184-185), cit.: *„… v prostředí nemocnice jsou dodávky medicinálních plynů vždy spojeny s pronájmem tlakových lahví. Vzhledem k jejich počtu cca 600 ks by případné láhve od dvou dodavatelů činil nemalé problémy. Přesto (před vyhlášením obchodní veřejné soutěže v roce 2000) činila Fakultní nemocnice s poliklinikou Ostrava nemalé kroky k tomu, aby zvláště potenciální dodavatelé technických plynů byli o obchodní veřejné soutěži informování a mohli zvážit svou účast v soutěži. Nikdo z nich se však soutěže nezúčastnil* (kromě společnosti AGA GAS spol. s r.o., v současné době dceřiné společnosti LINDE, pozn. Úřadu).“ Také zástupce Nemocnice v Ústí nad Orlicí ve svém dopise ze dne 23.1.2002 (spis str. 197) uvádí, že, cit.: *„Nemocnice odebírá oxid dusný od LINDE TECHNOPLYN ..., spolupráce s tímto dodavatelem je dobrá, bez nutnosti řešit nějaké problémy. Za posledních 5 let jsme měli pouze jednu nabídku od jiného dodavatele, konkrétně v loňském roce 2001 od společnosti SIAD Technické plyny spol. s r.o. ... Nabídka nebyla ze strany našeho zdravotnického zařízení zatím akceptována, a to jednak z důvodu, že současný dodavatel vyhovuje, jakož i z důvodu nedostatku referencí na uvedenou společnost.“* Zástupci žádného z oslovených zdravotnických zařízení, které odebírá oxid dusný od společnosti LINDE, nevyjádřili nespokojenost s dodávkami a celkovou spoluprací s dodavatelem a neuvedli důvod dodavatele - společnost LINDE - měnit.

Zástupci společnosti LINDE k požadavku na předání části zákazníků jinému distributorovi oxidu dusného na ústním jednání, konaném dne 24.4.2002, uvedli, cit.: *„Trh s mediciálními plyny funguje ve velké míře tak, že jednotliví zákazníci od jednotlivého dodavatele mediciálních plynů odebírají celé spektrum mediciálních a jiných technických plynů a tudíž předání určitého tržního podílu jen na trhu N2O dle našeho názoru je prakticky neuskutečnitelné. Navíc společnost Linde si zakládá na své obchodní pověsti jako firmy, která poskytuje svým zákazníkům co nejlepší servis, počínaje výrobou plynů, jejich plnění, distribucí a prodejem, včetně poskytování s tím spojených služeb spočívajících v dodávkách technického zařízení a jeho servisu. V případě, že by společnost Linde podmínku předání části tržního podílu N2O splnila, mohli by to její zákazníci, kterých by se takové předání týkalo, považovat za 'zradu' ze strany společnosti Linde, což by v konečném důsledku vedlo k poškození dobré pověsti společnosti Linde, a tedy i větší ztrátu na tržním podílu, než která by byla stanovena uvedenou podmínkou. Toto naše stanovisko vychází ze zkušeností, které společnost Linde získala s plněním jedné z podmínek stanovené při povolení spojení se společností Chemopetrol, kdy byla povinna předat některé své zákazníky jinému účastníkovi na trhu. Postup společnosti Linde při plnění uvedené podmínky v případě CO_2 u zákazníků, kterých se tento postup týkal, vyvolal v některých případech velmi bouřlivou negativní reakci.“* (spis str. 244).

Poslední návrh, kterému nebylo při stanovení omezujících podmínek vyhověno, byl přednesen společností SIAD (viz část 6 rozhodnutí). Co se týče zmínky obchodního ředitele společnosti SIAD o tom, že je SIAD připraven participovat na provozování zdroje oxidu dusného, Úřad uvádí, že podle zjištěných informací, bylo ustoupeno od jakékoli spolupráce na provozování zdroje – výrobny oxidu dusného. Byl to pouze původní záměr společnosti BorsodChem MCHZ, který však nebyl realizován a zdroj tedy nadále zůstává plně pod kontrolou původního vlastníka. Avšak ani v průběhu jednání o možném prodeji výrobny oxidu dusného, neprojevila společnost SIAD zájem participovat na jejím provozování. K tomu společnost BorsodChem MCHZ v dopise ze dne 19.4.2002 (spis str. 240) uvádí, cit.: *„Skutečnost, že fy Siad Technické plyny, spol. s r.o. je připravena podílet se na provozování tohoto zdroje oxidu dusného a investovat do výrobny nám není zcela známa. Dosud se na naši firmu s žádným dotazem, či nabídkou ústně nebo písemně neobrátila.“*

K návrhu společnosti SIAD, který se týkal provozování plnírny více subjekty, z nichž ani jeden by neměl majoritu, uvedli zástupci účastníka řízení na jednání dne 24.4.2002 následující, cit.: *„… taková praxe neexistuje. Provozovat plnírnu, z hlediska zákona, musí právnická osoba. oprávnění k výrobě medicinálního plynu, z hlediska právního, musí mít také právnická osoba. Podle zkušeností ze zahraničí i z tuzemska je společná participace soutěžitelů možná pouze na zdroji technických plynů, ne však na plnění , a to především z toho důvodu, že zdroj je buď nenahraditelný nebo je jeho zřízení investičně náročné, zatímco plnírnu si může každý subjekt vybudovat sám.“* (spis str. 245) Z vyjádření společnosti BorsodChem MCHZ vyplývá, že nebyl odprodej plnírny oxidu dusného společnosti SIAD nabídnut z toho důvodu, že **její roční odběr oxidu dusného je minimální**, a proto nebyla považována za vážného zájemce. Podle zjištění Úřadu nebyl v minulosti návrh společnosti SIAD na společné vlastnění plnírny oxidu dusného více subjekty vznesen, ani nebyla iniciována žádná jednání k tomu směřující. Vzhledem k výše uvedenému bude jediným vlastníkem zařízení a vybavení plnírny oxidu dusného společnost LINDE, která bude povinna splnit podmínky ve prospěch zachování účinné soutěže stanovené v tomto rozhodnutí.

7.1 Podmínky stanovené Úřadem ve prospěch zachování účinné soutěže

Ve výroku rozhodnutí byly Úřadem stanoveny podmínky dle § 17 odst. 3 zákona, které je společnost LINDE povinna splnit ve prospěch zachování účinné hospodářské soutěže na relevantním trhu. Při stanovení těchto podmínek vycházel Úřad především z obav vyjádřených třetími stranami, z jimi navrhovaných podmínek, z jednání se zástupci účastníka řízení a z vlastních závěrů Úřadu.

První podmínka, která spočívá v povinnosti společnosti LINDE zachovat minimálně po dobu 5 let funkci plnírny oxidu dusného, zajišťuje existenci alespoň jedné plnírny oxidu dusného na území České republiky. Tím nedojde k situaci, kdy by musel být N_2O dovážen ze zahraničí přímo v tlakových lahvích, což by se značně projevilo na jeho ceně vzhledem k tomu, že přeprava na větší vzdálenosti se značně prodražuje právě kvůli vysoké hmotnosti tlakových lahví. Je tedy částečně odstraněna obava z ukončení plnění oxidu dusného v tuzemsku a ze zvyšování cen za oxid dusný v tlakových lahvích a zároveň zohledněn jeden z požadavků společnosti Messer.

Ve výroku rozhodnutí je dále stanovena povinnost společnosti LINDE navrhnout současným odběratelům oxidu dusného z předmětné plnírny uzavření smluv na odběr oxidu dusného v tlakových lahvích minimálně na dobu 5 let; množství odebraného N_2O bude přitom vycházet ze současných objemů odběru, případně zvýšených podle návrhu společnosti LINDE o 10 %.

Povinnost společnosti LINDE zajistit odběr oxidu dusného z předmětné plnírny pro další zákazníky je zakotvena i v Kupní smlouvě na odběr kapalného oxidu dusného uzavřené mezi společností LINDE a BorsodChem MCHZ (tato smlouva tvoří součást souboru smluv zakládajících posuzované spojení). Ve smlouvě je uvedeno, že společnost LINDE je povinna převzít povinnosti k dodávce zbývajícího množství plynného oxidu dusného v roce 2001 pro Messer Tatragas spol. s r.o., se sídlem ve Slovenské republice, a dále je zde uvedeno, cit.: *„Bude-li si tento přát* (Messer Tatragas spol. s r.o., pozn. Úřadu), *převezme kupující* (společnost LINDE, pozn. Úřadu) *závazky ze smlouvy* (smlouva mezi BorsodChem MCHZ a Messer Tatragas spol. s r.o., pozn. Úřadu) *vyplývající.* ***Kupující přebírá také povinnost dodávat oxid dusný i dalším případným zákazníkům****.“* (spis str. 55). Tuto skutečnost potvrzují i zástupci společnost LINDE na jednání dne 24.4.2002, cit.: *„Co se týče výhradního podílu Linde a přístupnosti zdroje. Druhým významným odběratelem je Messer Technogas a Messer Tatragas. Do smlouvy jsme zahrnuli klauzuli, že převezmeme veškeré závazky týkající se plnění rajského plynu do lahví pro firmu Messer. Tuto podmínku jsme ochotni rozšířit na všechny stávající účastníky relevantního trhu a jsme připraveni zavázat se plnit pro všechny stávající účastníky trhu kapalný N_2O do lahví …“* (spis str. 243).

Třetí podmínka zavazuje společnost LINDE nezvyšovat cenu za oxid dusný dodávaný odběratelům z předmětné plnírny v tlakových lahvích; ke zvýšení ceny může dojít jen z důvodu zvýšení nákladů na provoz plnírny a navíc musí být tento důvod oznámen a objasněn Úřadu. Přitom jednou z hlavních složek prodejní ceny oxidu dusného v tlakových lahvích je cena, za kterou bude společnost LINDE kapalný oxid dusný pro plnění nakupovat. V uvedené podmínce je tato výchozí nákupní cena stanovena tak, aby měla společnost LINDE příležitost nakupovat kapalný oxid dusný z nejlevnějšího zdroje, ať už je tento zdroj v tuzemsku či zahraničí. Přednost je samozřejmě dána tuzemskému zdroji, ale pokud by byla v budoucnu cena oxidu dusného ze zahraničních výroben nižší, může společnost LINDE využít dovozu. Hlavním kritériem je, aby cena oxidu dusného v tlakových lahvích pro konečného odběratele byla vždy nejnižší.

Kombinace posledních dvou Úřadem stanovených podmínek povede k rozptýlení nejzávažnějších obav, vyjádřených oslovenými soutěžiteli, tzn. že společnost LINDE nebude

mít možnost zamezit přístupu ostatních distributorům oxidu dusného ke zdroji tím, že jim odmítne plnění v předmětné plnírně, a dále nebude mít možnost určovat ceny za produkt naplněný do tlakových lahví, a to nejméně po dobu následujících 5 let.

8. Právní rozbor

K posuzovanému spojení dochází na základě souboru smluv uzavřených dne 10.10.2001 mezi společností LINDE a BorsodChem MCHZ. V důsledku těchto smluv získá společnost LINDE zejména zařízení a vybavení plnírny oxidu dusného v areálu závodu BorsodChem MCHZ v Ostravě, právo na odběr oxidu dusného a převezme práva a povinnosti z pracovněprávních vztahů dle § 249 Zákoníku práce.

Podle § 12 odst. 3 zákona se za spojení soutěžitelů považuje, jestliže jedna nebo více osob, které nejsou podnikateli, ale kontrolují alespoň jeden podnik, anebo jeden nebo více podnikatelů získá možnost přímo nebo nepřímo kontrolovat jiný podnik, zejména a) nabytím účastnických cenných papírů, obchodních nebo členských podílů, nebo b) smlouvou nebo jinými způsoby, které jim umožní určovat nebo ovlivňovat soutěžní chování kontrolovaného soutěžitele. Slovo „zejména“ znamená, že uvedené ustanovení zákona pouze demonstrativním výčtem dává příklady, jakými způsoby může jeden soutěžitel získat kontrolu nad podnikem, ale i podstatnou částí podniku jiného soutěžitele, přitom však nevylučuje, že k získání kontroly může dojít i jiným způsobem. S ohledem k výše uvedenému Úřad konstatoval, že společnost LINDE získá realizací uvedených smluv možnost kontrolovat podstatnou část podniku společnosti BorsodChem MCHZ ve smyslu § 12 odst. 3 zákona.

V § 13 písm. b) zákon stanoví, že spojení soutěžitelů podléhá povolení Úřadu, jestliže celkový čistý obrat všech spojovaných soutěžitelů dosažený za poslední účetní období na trhu České republiky je vyšší než 550 milionů a alespoň dva ze spojovaných soutěžitelů dosáhli každý čistého obratu nejméně 200 milionů Kč za poslední účetní období. Čistý obrat společnosti BorsodChem MCHZ za rok 2000 na území ČR činil více než 896 milionů Kč. Čistý obrat společnosti LINDE za rok 2000 na území ČR činil více než 3,5 miliard Kč. Zákonem dané podmínky posuzované spojení soutěžitelů splňuje, a podléhá tedy povolení Úřadu.

Úřad v dalším postupu zkoumal, zda spojení bude mít za následek podstatné narušení hospodářské soutěže. Na základě analýzy relevantního trhu a možných dopadů spojení na něj, Úřad nepovažuje, i přes identifikované možné nepřímé dopady spojení na trhu distribuce a prodeje, za takové dopady, které by měly za následek podstatné narušení hospodářské soutěže na relevantním trhu, a které by tak bránily povolení posuzovaného spojení soutěžitelů. Spojením dojde pouze ke změně vlastníka zařízení a vybavení plnírny oxidu dusného, s tím, že tento subjekt je zároveň distributorem a prodejcem oxidu dusného konečným odběratelům; nedojde však ke změně struktury relevantního trhu, nezmenší se počet soutěžitelů působících na relevantním trhu, ani nedojde k navýšení tržních podílů.

Rovněž podmínky uložené účastníku řízení v souladu s § 17 odst. 3 zákona, spočívající v povinnosti společnosti LINDE zachovat funkci plnírny oxidu dusného v České republice minimálně po dobu 5 let; a dále podmínky spočívající v povinnosti společnosti LINDE navrhnout současným odběratelům oxidu dusného z předmětné plnírny uzavření smluv na odběr oxidu dusného v tlakových lahvích minimálně na dobu 5 let s tím, že ke zvýšení současné ceny může dojít jen z ospravedlnitelných a objektivních důvodů a ke změně dodavatele kapalného oxidu dusného může dojít jen z důvodu zajištění nejnižší možné ceny

oxidu dusného v tlakových lahvích pro konečné odběratele, jsou postačující k odstranění obav z narušení hospodářské soutěže na relevantním trhu, které byly uvedeny v části 4 tohoto rozhodnutí.

Pokud jde o obavy dalších soutěžitelů z narušení soutěže, Úřad rovněž považuje stanovené podmínky za postačující k odstranění těchto obav, a z tohoto důvodu rozhodl o povolení navrhovaného spojení soutěžitelů tak, jak je uvedeno ve výroku a v souladu s § 16 odst. 4 zákona vydává ve lhůtě 5 měsíců od zahájení správního řízení toto rozhodnutí.

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:
JUDr. Viktor Petrus, advokát
AK Všetečka Zelený Švorčík Kalenský a partneři
Hálkova 2, 120 00 Praha 2