



*Transakční praxe v mezinárodní
advokátní kanceláři*

Schvalování spojování soutěžitelů

Iva Bilinská

29. března 2016

*Spojování soutěžitelů
(kontrola koncentrací)*

Pojem a účel

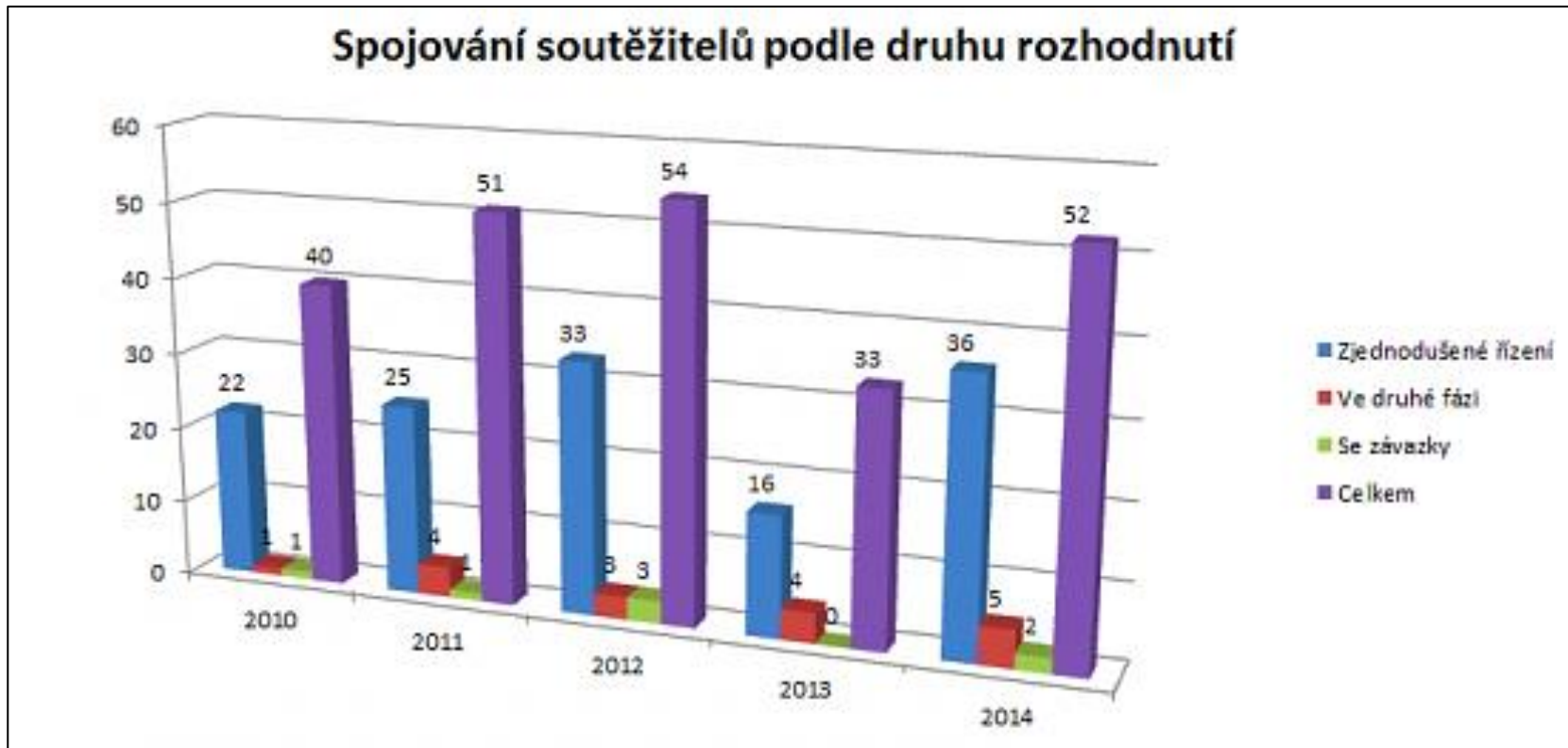
Pojem

- *ex ante* veřejnoprávní regulace trvalých strukturálních změn na trhu

Účel

- ochrana účinné hospodářské soutěže
- nikoliv ochrana individuálních zájmů

Spojování soutěžitelů podle druhu rozhodnutí



Zdroj: <http://www.uohs.cz/cs/informacni-centrum/statistiky/statistiky-z-oblasti-hospodarske-souteze.html>

Právní úprava

Česká republika

Zákon č. 143/2001 Sb., o ochraně hospodářské soutěže (**ZOHS**)

Vyhláška Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže (**ÚOHS**) č. 252/2009 Sb., kterou se stanoví náležitosti návrhu na povolení spojení soutěžitelů

Oznámení ÚOHS (tzv. guidelines / oznámení)

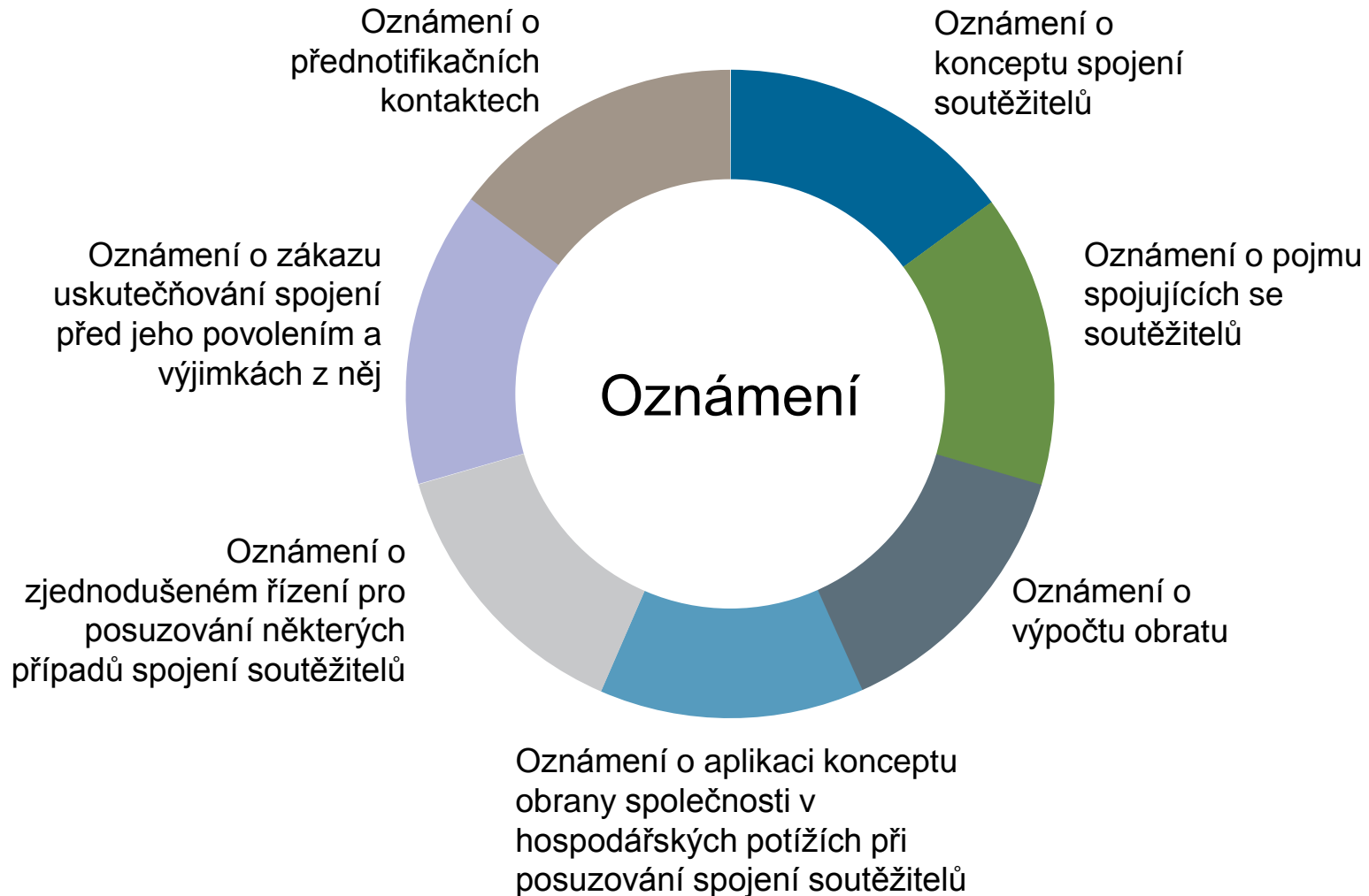
Evropská Unie

Smlouva o fungování EU

Nařízení Rady (ES) č. 139/2004 o kontrole spojování podniků (**Nařízení**)

Prováděcí předpisy Komise: nařízení, sdělení, pokyny

Právní úprava – tzv. soft law



Rozhodovací pravomoc a dohled

- ÚOHS jako ústřední orgán státní správy
- Spolupráce s Evropskou komisí (Poradní sbor pro fúze, aplikace tzv. referrals dle Nařízení)

Typy řízení:

Povolení spojení soutěžitelů (§ 12 a násl. ZOHS) – v roce 2013 zahájeno 34 řízení

Porušení zákazu uskutečňování spojení před jeho povolením (§ 18 odst. 1 ZOHS)

Povolení výjimky ze zákazu uskutečňování spojení (§ 18 odst. 3 ZOHS)

Zrušení rozhodnutí o povolení spojení (§ 19 ZOHS)

Povinnost oznámit spojení soutěžitelů

Tři základní podmínky:

soutěžitel

- § 2(1) ZOHS
- pojem širší než společnost / právnická osoba / podnikatel

spojení

- § 12 ZOHS
- jakákoliv transakce mezi na trhu dříve samostatně působícími soutěžiteli, jejímž důsledkem je trvalá či dlouhodobá změna struktury trhu

obratová kritéria

- § 13 ZOHS

Druhy spojení



Fúze soutěžitelů

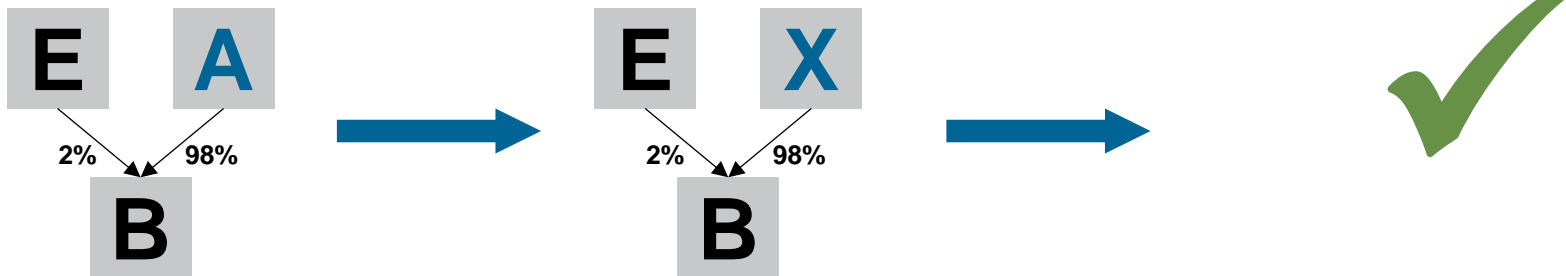
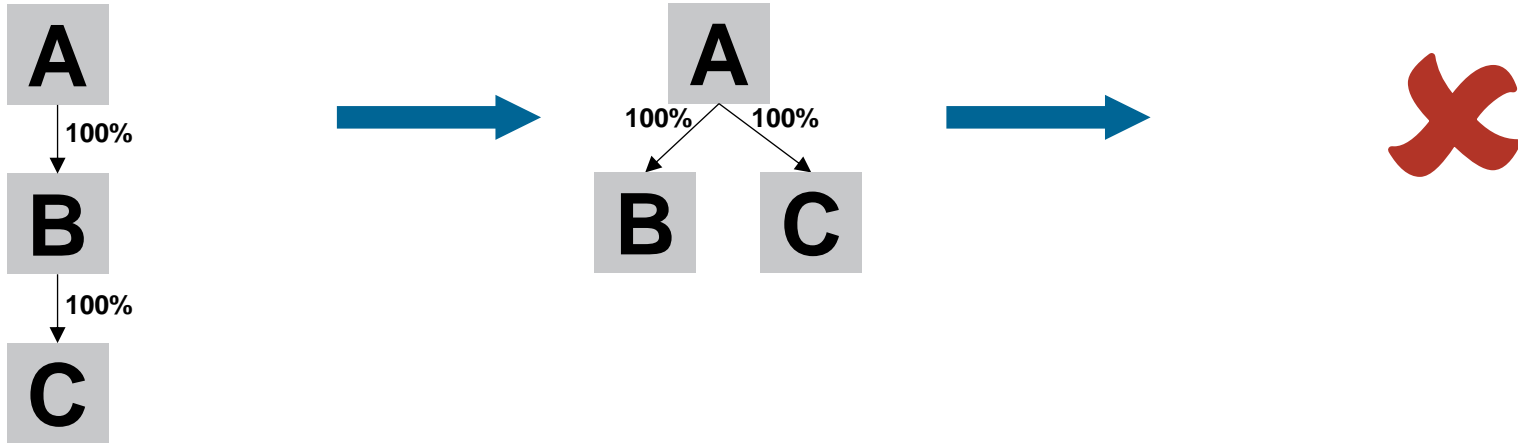
Nabytí podniku nebo jeho části (včetně nabytí obchodního majetku)

Možnost přímo nebo nepřímo kontrolovat jiného soutěžitele (výlučně / společně)

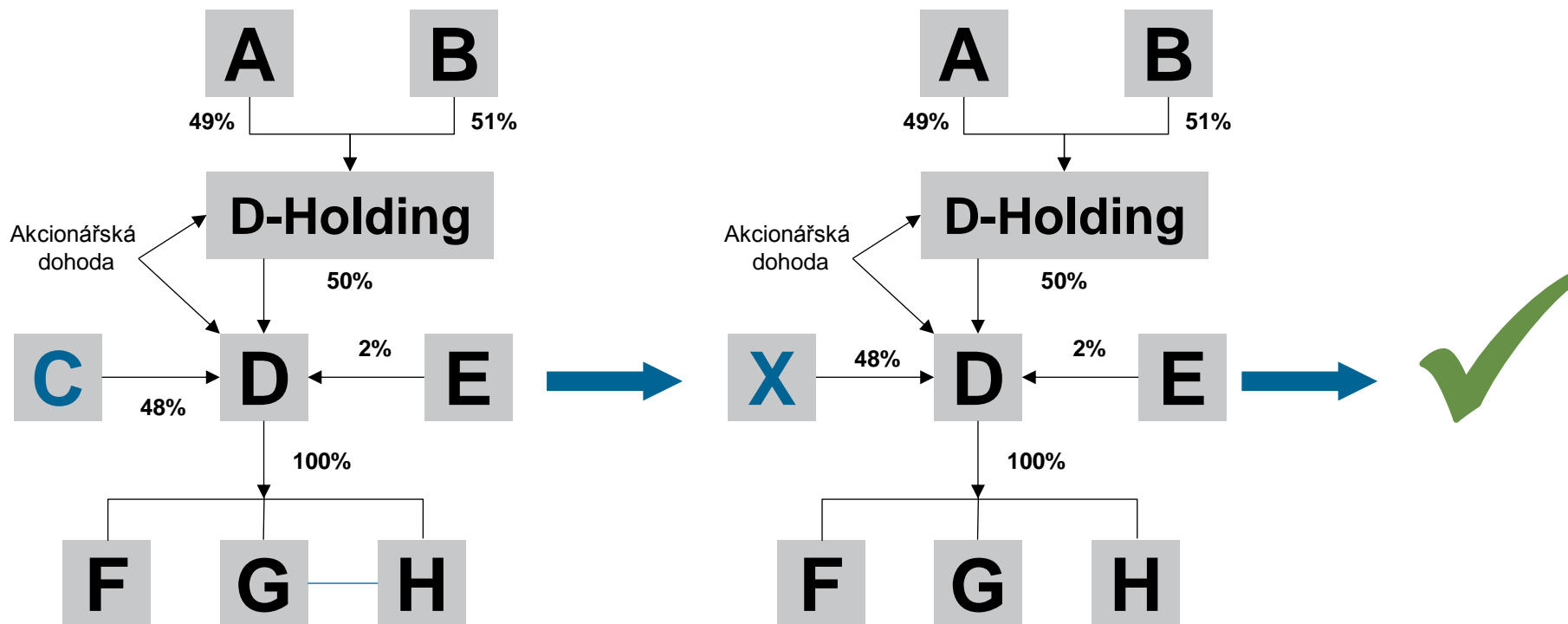
Založení společného podniku (joint venture)

Výjimky

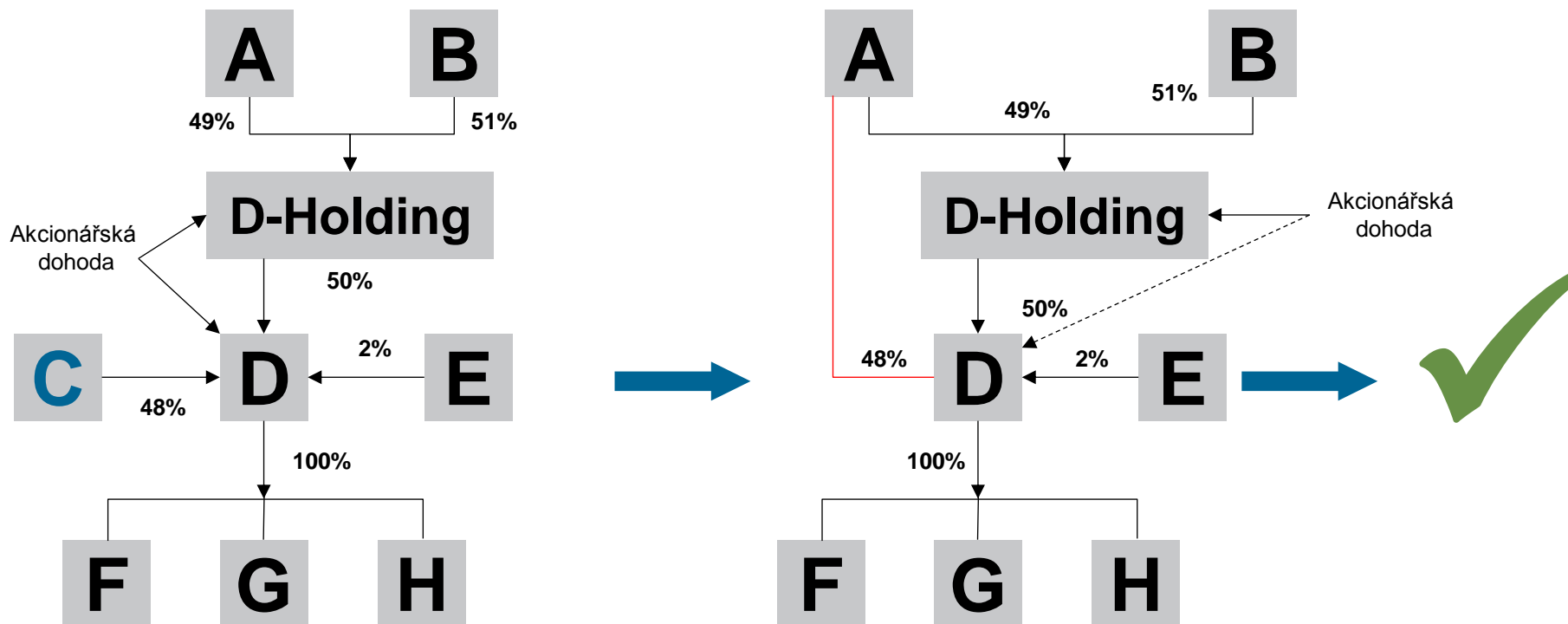
Příklady spojení soutěžitelů (1)



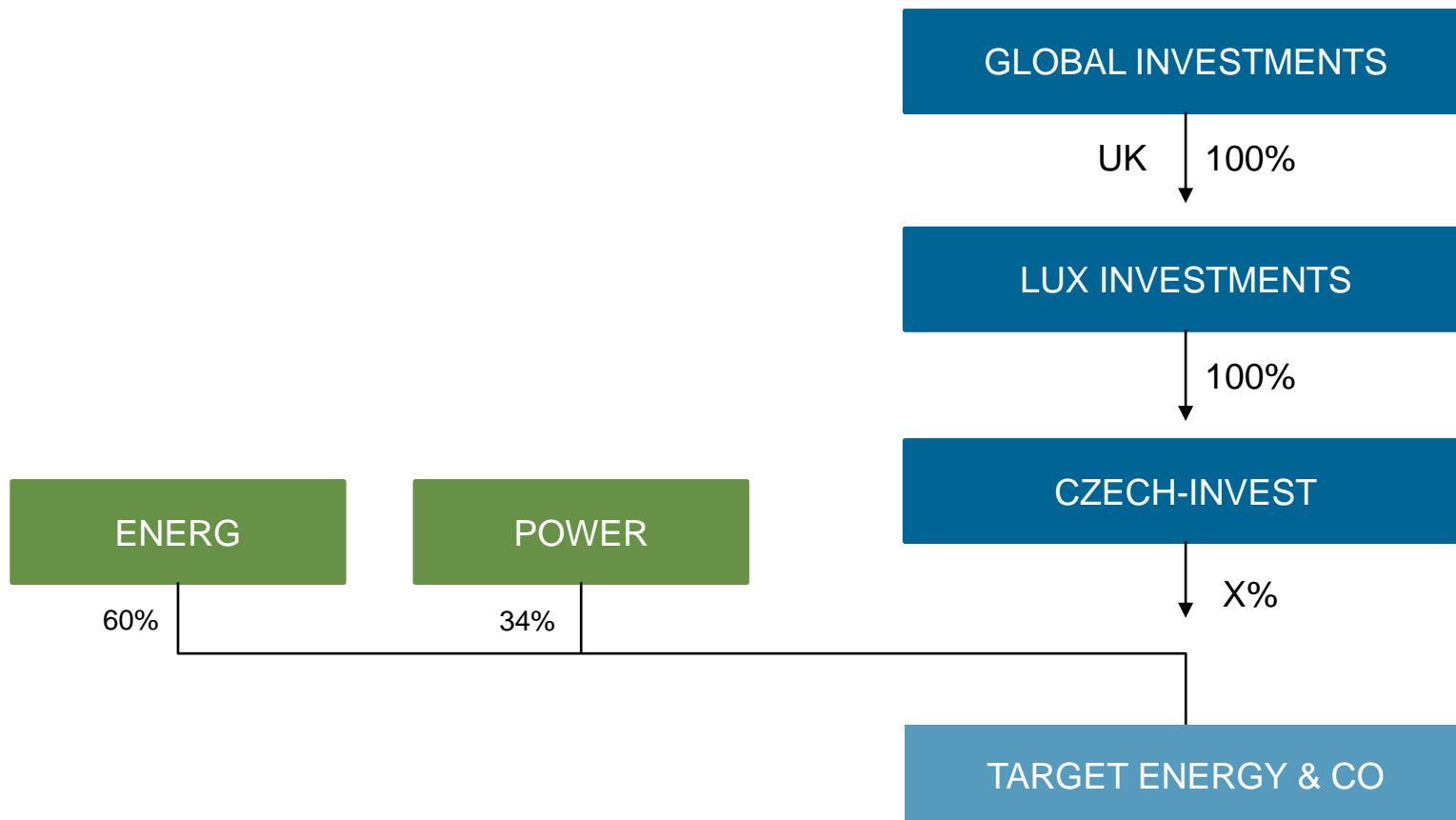
Příklady spojení soutěžitelů (2)



Příklady spojení soutěžitelů (3)

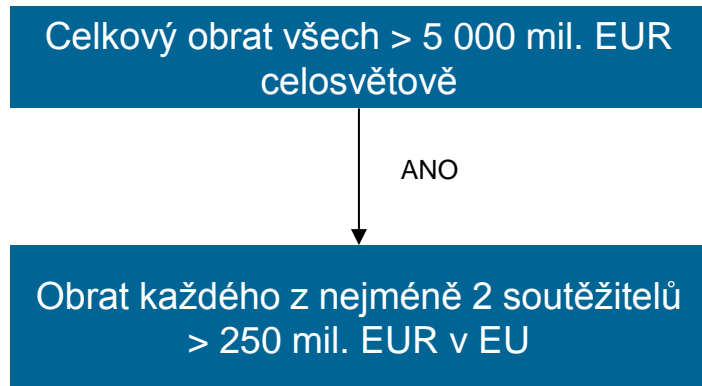


Investice

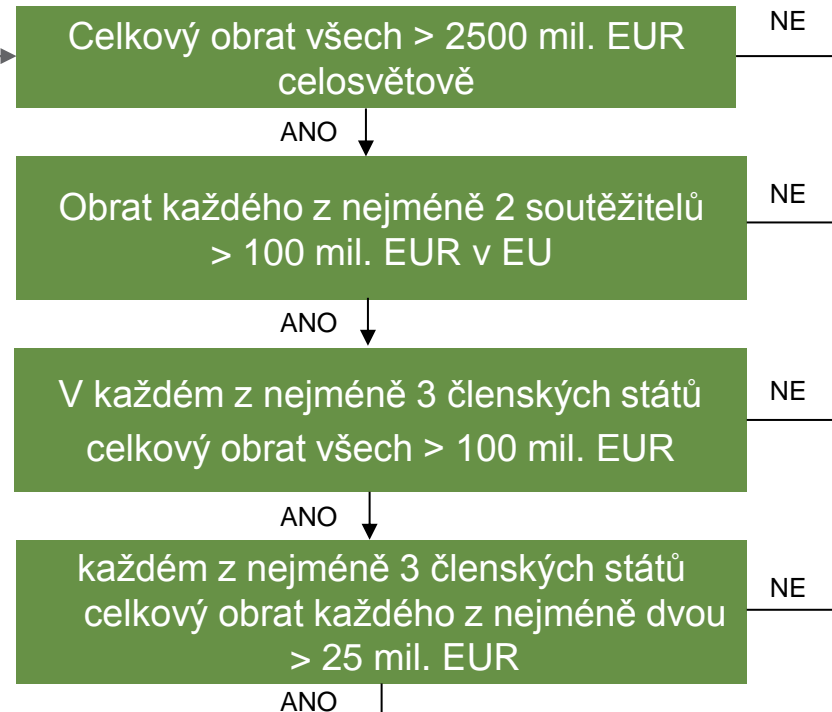


Obratová kritéria - EU

Hlavní obratový test



Alternativní obratový test



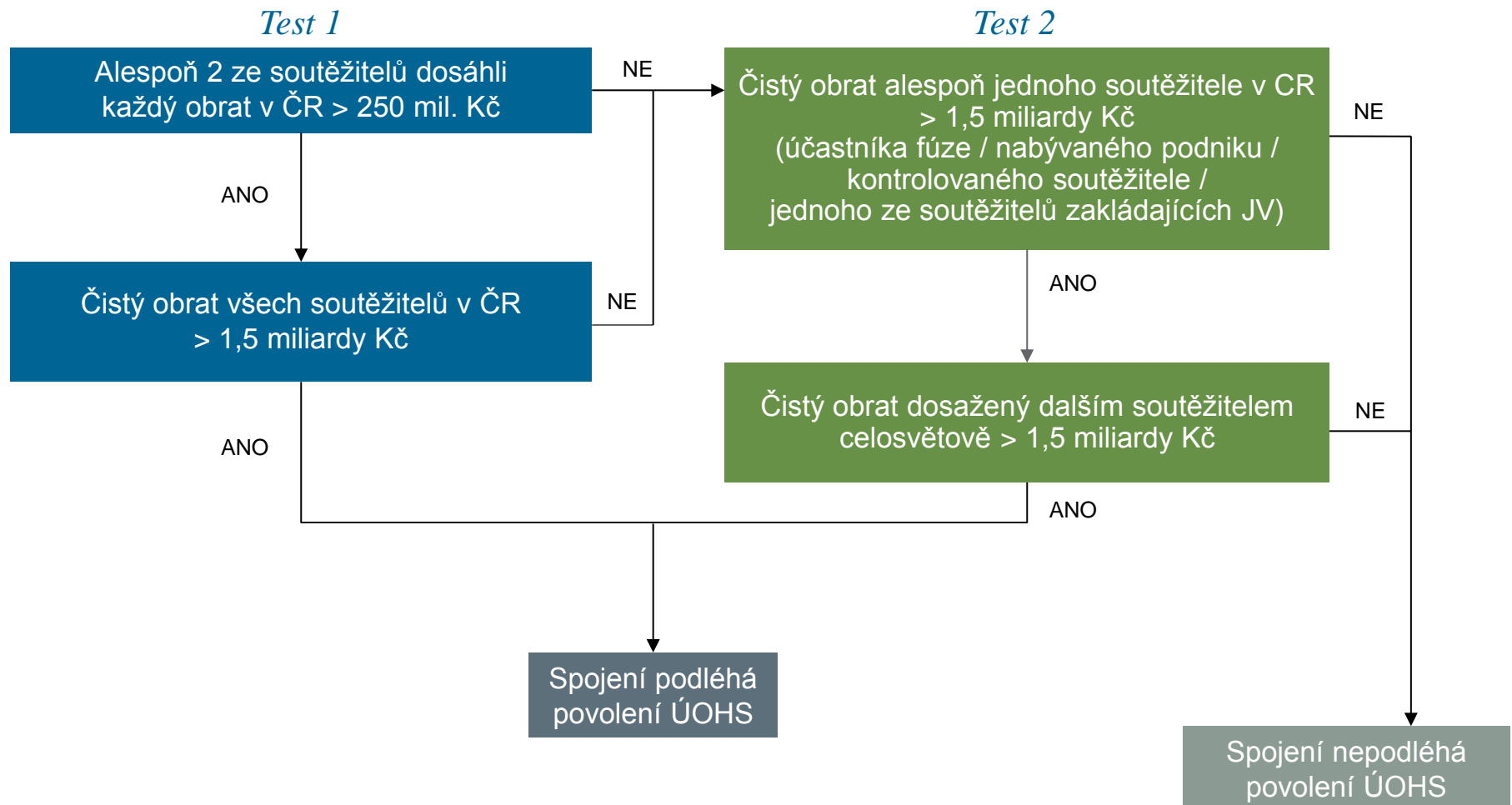
2/3 pravidlo splněno*

Aplikace EU pravidel

Potenciální aplikace národních soutěžních pravidel

* více než 2/3 obratu je dosaženo v jednom a též členském státě

Obratová kritéria - ČR



Proces schvalování spojení

1 Příprava oznámení spojení

2 Přednotifikační jednání

3 Oznámení spojení

4 Posuzování spojení

5 Rozhodnutí

Příprava oznámení spoj



- **Je transakce spojením?**
- **Jakého dosáhli soutěžitelé obrátu?**
 - dotazník pro klienta
- **Identifikace jurisdikcí, v nichž je povinnost oznámit spojení**
- **Identifikace trhů, jež budou spojením dotčeny**
 - dotazník pro klienta, jehož účelem je získání odpovědí pro vyplnění dotazníku k povolení spojení
- **Kontrola úplnosti a správnosti odpovědí**
- **Vyplnění dotazníku k povolení spojení**

Přednotifikační jednání



● Oslovení ÚOHS za účelem potvrzení:

- úplnosti návrhu na povolení spojení
- procesních otázek

● Ideálně nejméně 2 týdny před zamýšleným oznámením

● Neformální charakter, možný písemný kontakt i osobní schůzka

● Zachování důvěrnosti transakce

● Nikoliv závazné vyjádření o dopadu transakce na trh

Oznámení spojení



● osoby povinné oznámit spojení - účastníci řízení

- účastníci fúze
- soutěžitelé nabývající podnik nebo kontrolu nad ním

● není stanovena lhůta pro oznámení, ale platí **zákaz uskutečnění spojení před jeho povolením** (tzv. standstill principle) – § 18 odst. 1 ZOHS

● obsah návrhu na povolení spojení:

- dotazník
- plná moc, výpis z OR, výroční zprávy, závěrky
- listiny zakládající spojení (s alespoň částečnými překlady), atd.

Posuzování spojení (1) – druhy řízení a lhůty



Standardní řízení

I. fáze

II. fáze

- rozhodnutí do **30 dnů**
- spojení nepodléhá povolení
- spojení podléhá povolení a povoluje se

- spojení vzbuzuje vážné obavy z narušení soutěže
- rozhodne do **5 měsíců** od zahájení řízení

Zjednodušené řízení (§ 16a ZOHS)

Podmínky
aplikace

Rozhodnutí
do 20 dnů

- nízké společné tržní podíly
- nabytí výlučné kontroly, pokud již existuje kontrola společná

- spojení se povoluje
- pokud třeba posouzení v rámci standardního řízení → výzva k podání úplného návrhu na povolení spojení

Posuzování spojení (2) – přípustnost



● Tzv. substantivní test

- Spojení **nesmí narušit účinnou hospodářskou soutěž na trhu**, zejména v důsledku **vzniku či posílení dominantního postavení**
- Zkoumají se: tržní podíly na relevantních trzích, kupní síla, možnost vstupu nových soutěžitelů na trh, benefity uskutečnění spojení, atd.
- Vyvratitelná domněnka přípustnosti – společný tržní podíl < 25 %
- Vypořádání se s námitkami
- Závazky
- Doplňková omezení (tzv. ancillary restraints)

Posuzování spojení (3) – konkurovat či nekonkurovat?



... ochranná ustanovení, která neporušují soutěžní právo ...

„hodnota podniku často záleží na ochotě
prodávajícího nekonkurovat na trhu“



prodávající se zaváže nekonkurovat

- obecně považováno za protisoutěžní a zakázané
- přípustné, pouze pokud to „se spojením přímo souvisí a je to pro ně nezbytné“
- **povolený rozsah:**
 - pouze produkty nabízené převáděným podnikem
 - pouze v oblasti, kde prodávající působil
 - 2 roky (goodwill) nebo 3 roky (goodwill a know-how)
 - jen prodávající, jeho dceřiné společnosti a obchodní zástupci

potenciální vliv na ocenění

Rozhodnutí



● Spojení je povoleno

- rozhodnutí lze zrušit, pokud spojení povoleno na základě nesprávných, neúplných, nepravdivých údajů, resp. nejsou plněny závazky, kterými ÚOHS povolení podmínil (§ 19 ZOHS)

● Spojení není povoleno

- podstatné narušení hospodářské soutěže (vznik nebo posílení dominantního postavení)

● Spojení povoleno se závazky

- cílem je zachování účinné hospodářské soutěže
- nesplnění závazků – sankce: (REWE/PLUS-DISCOUNT (2013) – 24 mil. Kč)

Rizika spojená s porušením zákazu uskutečnit spojení před povolením spojení

Nesplnění
notifikační povinnosti

Uskutečnění spojení před
právní mocí rozhodnutí
ÚOHS, kterým se spojení
povoluje

Uskutečnění
nepovoleného spojení

- pokuta až do 10 mil. Kč nebo 10 % z čistého obrátu dosaženého za poslední ukončené účetní období + opatření nezbytná k obnově účinné soutěže (§§ 18 odst. 5 a 20 odst. 4 ZOHS)
- uložena v 5 případech: např. *KHTD/Karlovarská teplárenská (2013)* – 530 tisíc Kč; *Karlovarské minerální vody/Poděbradka (2004)* – 10 mil. Kč

Doporučená literatura

Raus / Neruda: Zákon o ochraně hospodářské soutěže – Komentář, Linde Praha, 2. vydání

Munková / Svoboda / Kindl / Staňkovský: Soutěžní právo, C.H. Beck, 1. vydání

Cook / Kerse: EC Merger Control, Sweet & Maxwell, 5th edition

Richard Whish: Competition Law, Oxford University Press, 7th edition

Diskuse



Kontaktní údaje



Iva Bilinská
Advokátka

Tel: +420 222 107 113
Iva.bilinska@allenoverly.com

Questions?

These are presentation slides only. The information within these slides does not constitute definitive advice and should not be used as the basis for giving definitive advice without checking the primary sources.

Allen & Overy means Allen & Overy LLP and/or its affiliated undertakings. The term partner is used to refer to a member of Allen & Overy LLP or an employee or consultant with equivalent standing and qualifications or an individual with equivalent status in one of Allen & Overy LLP's affiliated undertakings.