

*Transakční praxe v mezinárodní
advokátní kanceláři*

*Schvalování
spojování
soutěžitelů*

Iva Bilinská

31. března 2015



Spojování soutěžitelů (kontrola koncentrací)

Pojem a účel

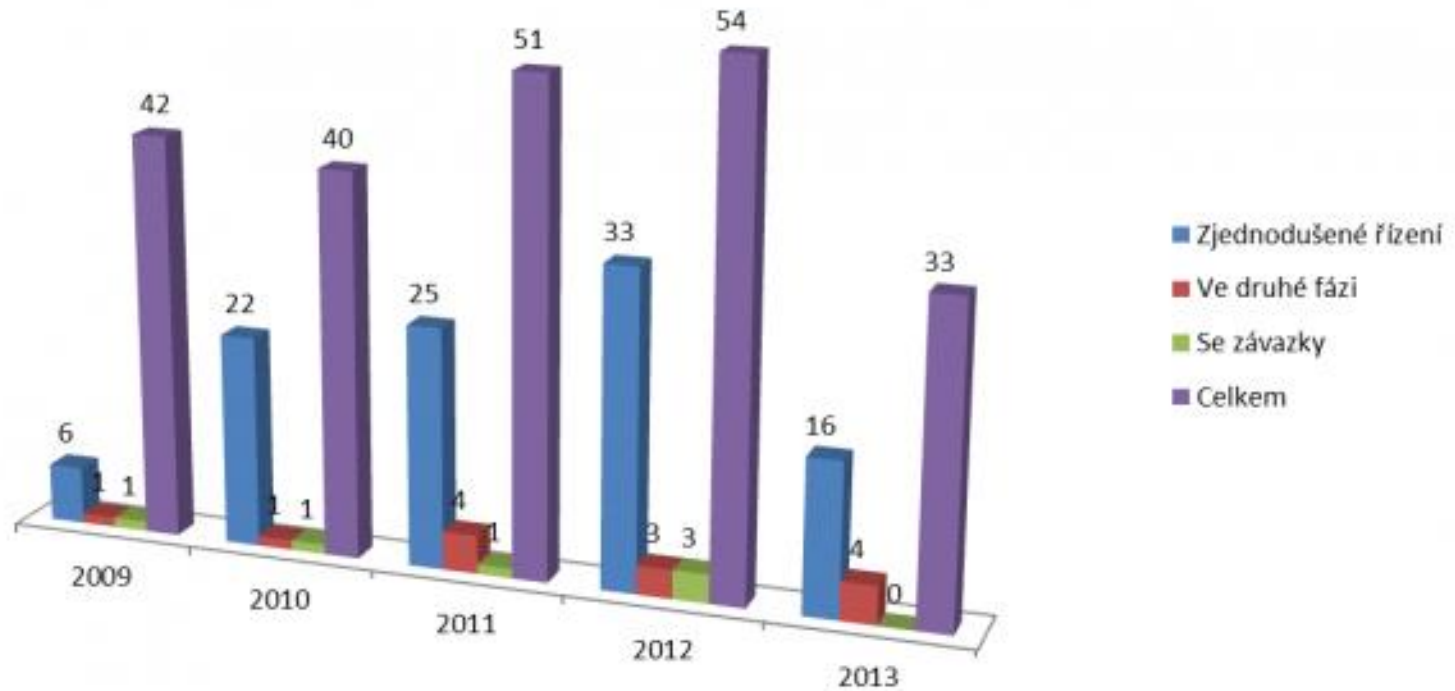
Pojem

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

Účel

- ochrana účinné hospodářské soutěže
- nikoliv ochrana individuálních zájmů

Spojování soutěžitelů podle druhu rozhodnutí



Právní úprava (1)

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 (2) – tzv. soft law



<http://www.uohs.cz/cs/hospodarska-soutez/spojovani-soutezitelu/guidelines-ke-spojenu-soutezitelu.html>

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

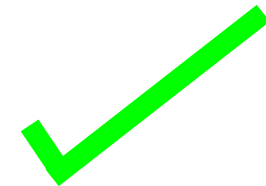
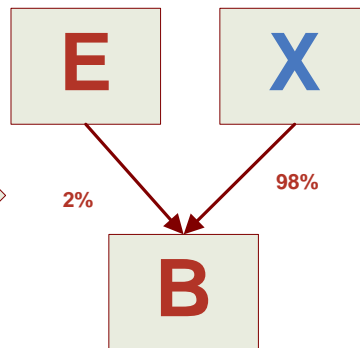
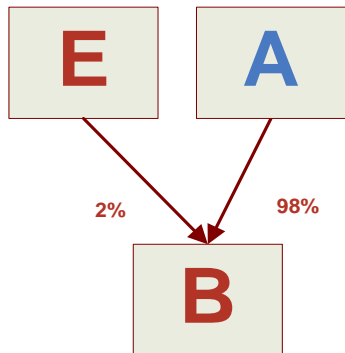
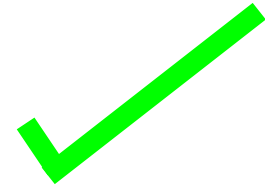
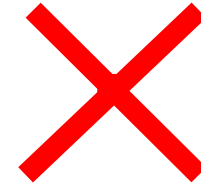
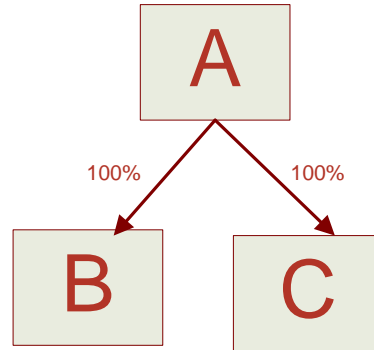
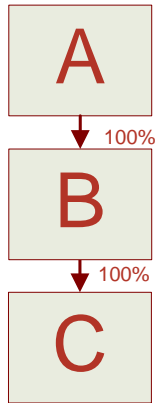
Nabytí podniku nebo jeho části (včetně nabytí obchodního majetku)

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

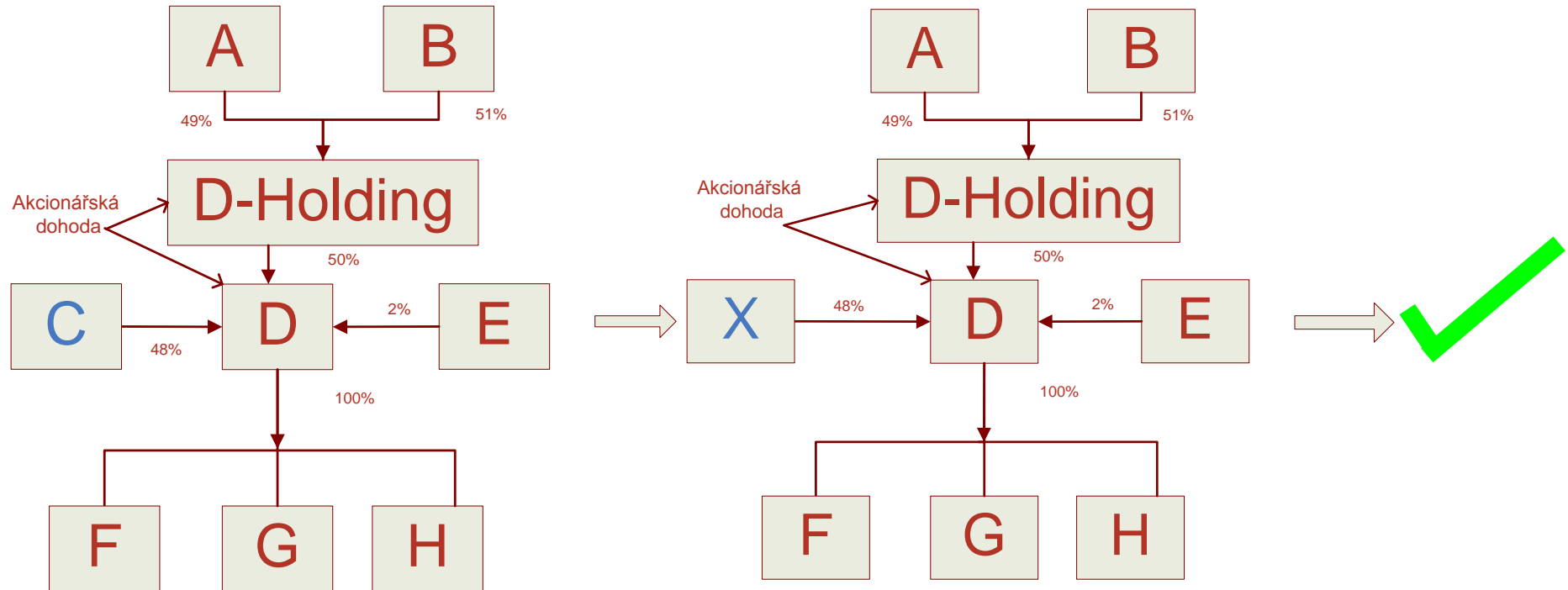
Založení společného podniku (joint venture)

Výjimky

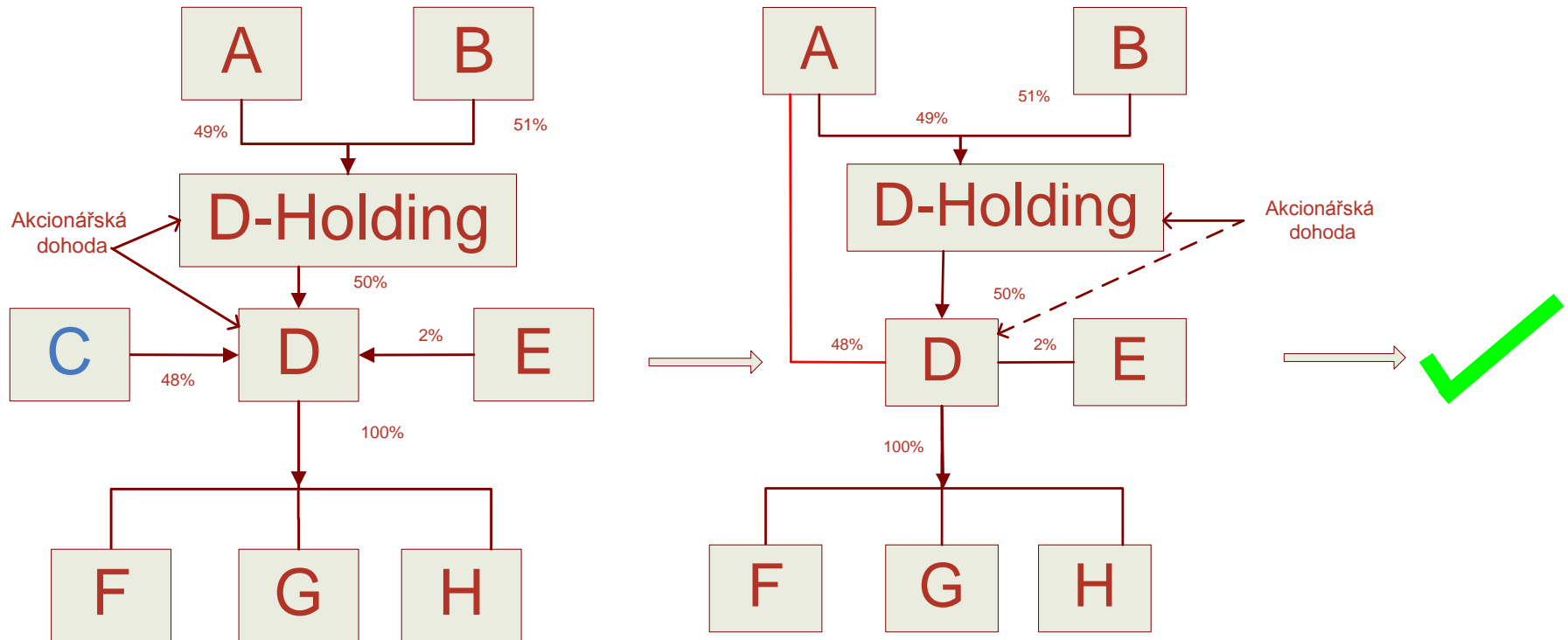
Příklady spojení soutěžitelů (1)



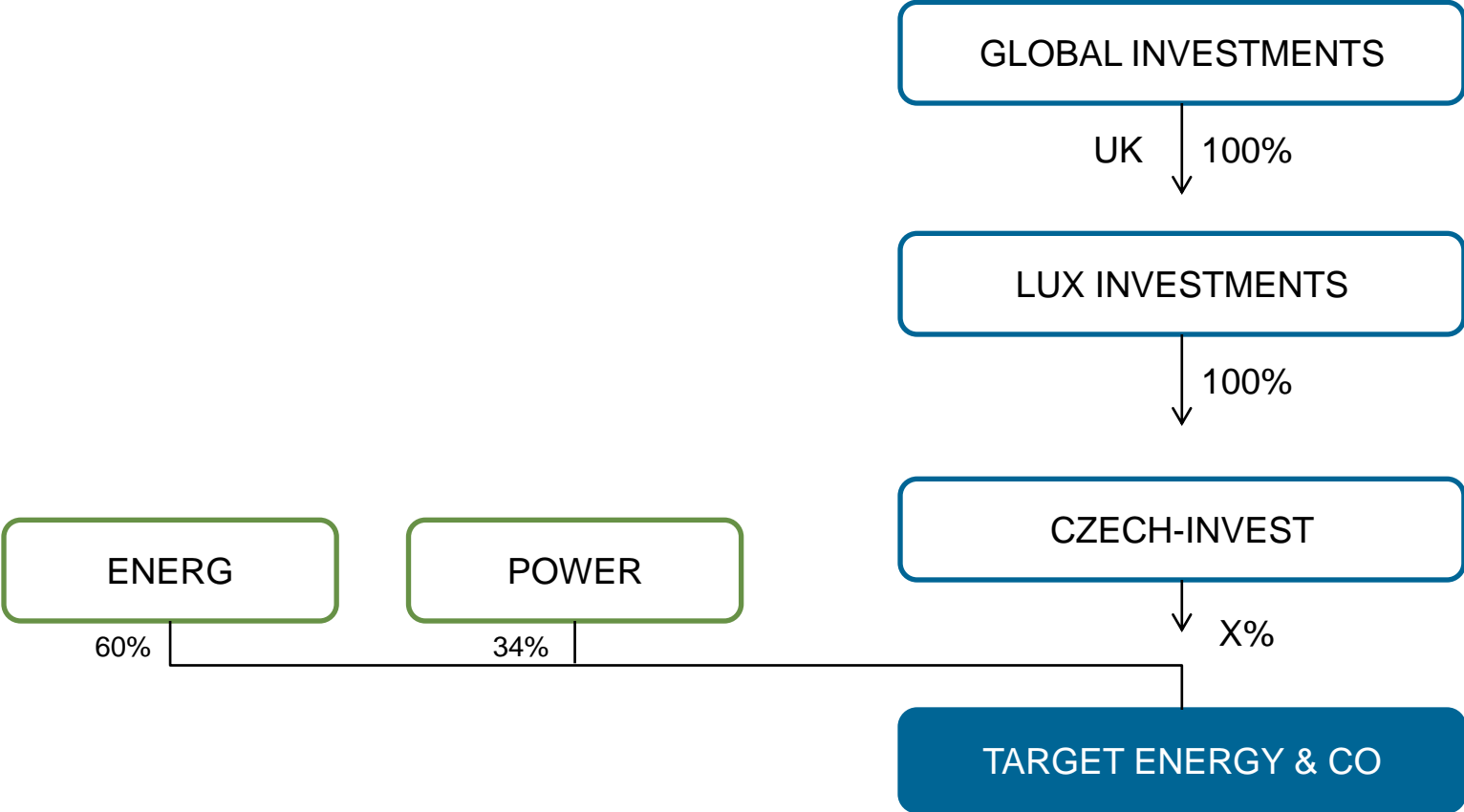
Příklady spojení soutěžitelů (2)



Příklady spojení soutěžitelů (3)

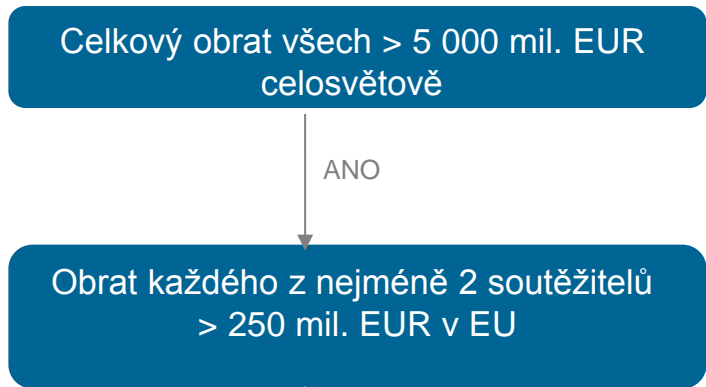


Investice

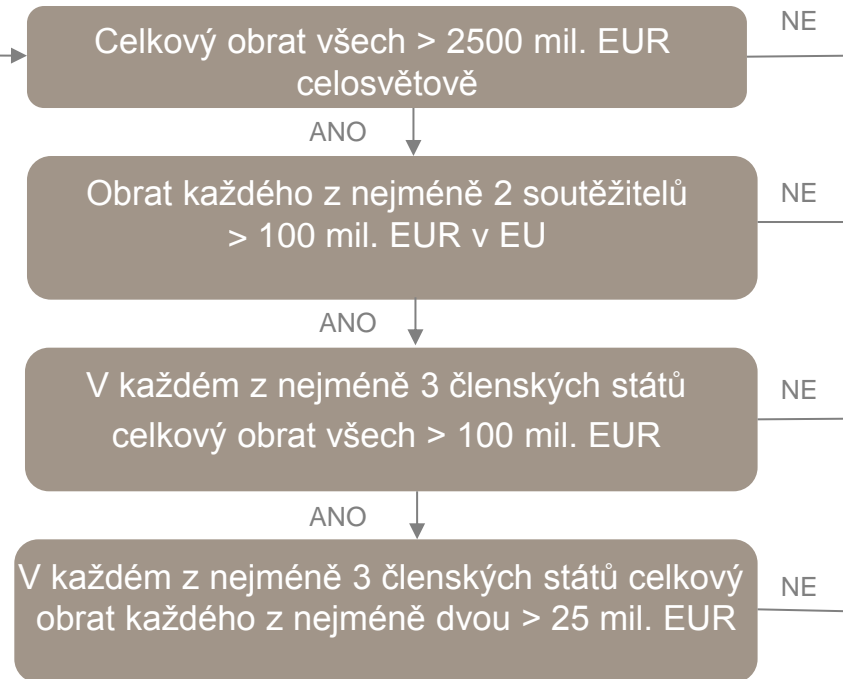


Obratová kritéria - EU

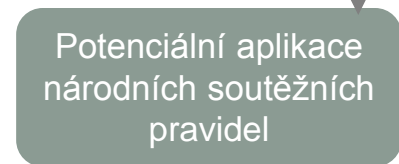
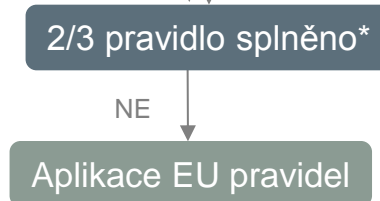
Hlavní obratový test



Alternativní obratový test



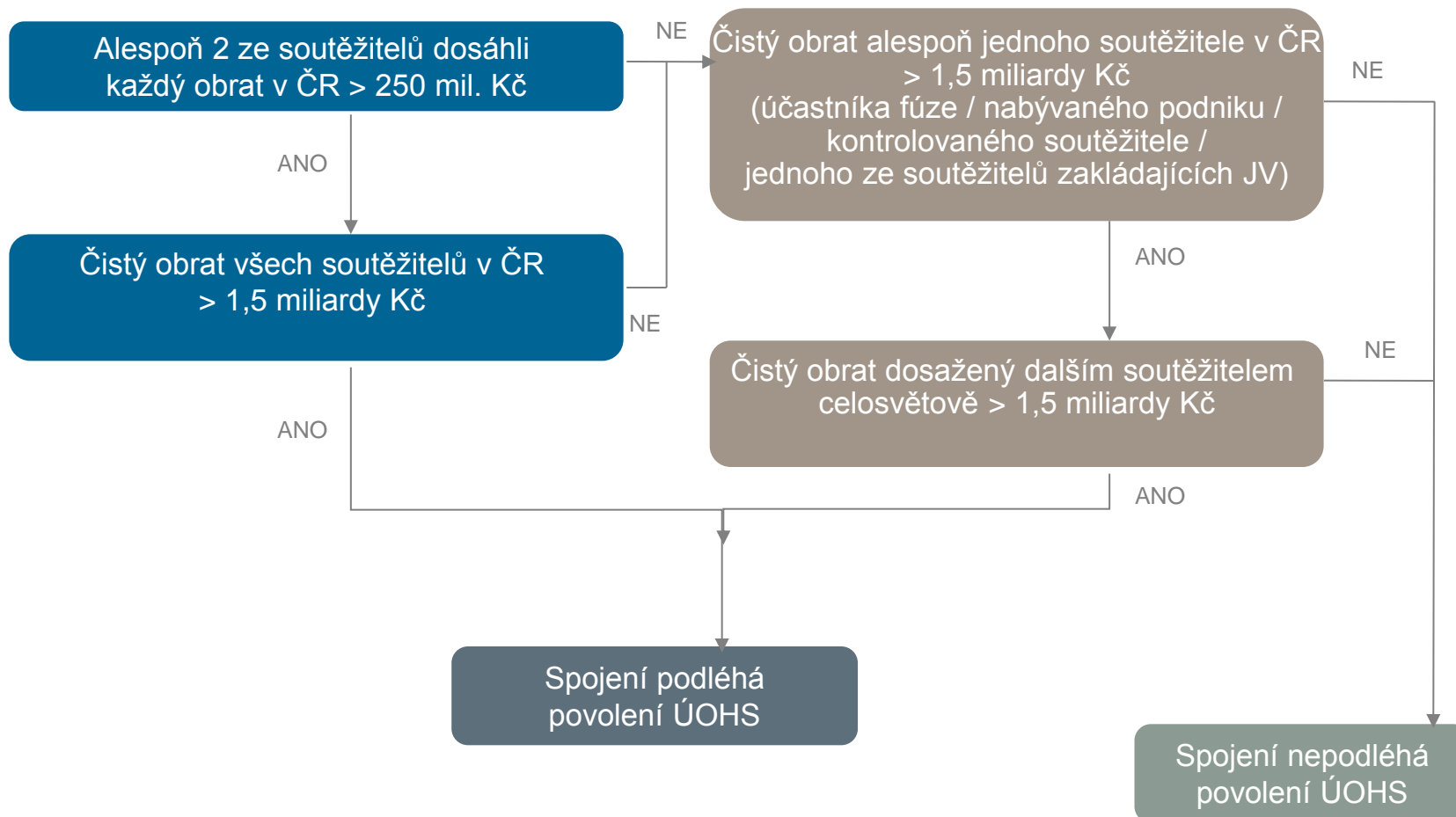
* více než 2/3 obratu je dosaženo v jednom a též členském státě



Obratová kritéria - ČR

Test 1

Test 2



Proces schvalování spojení

1 Příprava oznámení spojení

2 Přednotifikační jednání

3 Oznámení spojení

4 Posuzování spojení

5 Rozhodnutí

1 Příprava oznámení spojení

- 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

2 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

3 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.

4 Posuzování spojení (1) – druhy řízení a lhůty

→ ÚOHS oznámí zahájení řízení v Obchodním věstníku / elektronicky

Standardní řízení

I. fáze

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

II. fáze

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

Zjednodušené řízení (§ 16a ZOHS)

Podmínky aplikace

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

Rozhodnutí do 20 dnů

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

4 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
- Doplnková omezení (tzv. *ancillary restraints*)

4 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

5 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@allenovery.com

Tato prezentace neobsahuje vyčerpávající přehled právní úpravy v daných oblastech. Klientům doporučujeme, aby vyhledali právní radu v souvislosti s konkrétní plánovanou transakcí.

Veškeré odkazy na „Allen & Overy“ znamenají firmu Allen & Overy LLP a/nebo její přidružené kanceláře. Jakýkoli odkaz na partnera v souvislosti s Allen & Overy LLP znamená společníka, konzultanta či zaměstnance Allen & Overy LLP s příslušným postavením a kvalifikací nebo osobu s odpovídajícím statutem v některé z přidružených kanceláří Allen & Overy LLP.