



UOHSX006WCQE

## ÚŘAD PRO OCHRANU HOSPODÁŘSKÉ SOUTĚŽE



# ROZHODNUTÍ

Č. j.: ÚOHS-S75/2015/KS-5582/2015/840/LBř

Brno 27. 2. 2015

Úřad pro ochranu hospodářské soutěže ve správním řízení sp. zn. ÚOHS-S75/2015/KS, zahájeném dne 4. 2. 2015 podle § 44 odst. 1 zákona č. 500/2004 Sb., správní řád, ve znění pozdějších předpisů, a § 15 zákona č. 143/2001 Sb., o ochraně hospodářské soutěže a o změně některých zákonů (zákon o ochraně hospodářské soutěže), ve znění pozdějších předpisů, v souladu s § 21 téhož zákona, na základě návrhu účastníků řízení, společností ArcelorMittal Ostrava a.s., se sídlem Ostrava – Kunčice, Vratimovská 689/117, IČ: 45193258, a TAURON Polska Energia Spółka Akcyjna, se sídlem Polská republika, Katowice, ul. ks. Piotra Ściegiennego 3, zastoupených JUDr. Robertem Nerudou, Ph.D., advokátem, se sídlem Brno, Hilleho 1843/6, na základě plné moci, na povolení spojení soutěžitelů ve smyslu § 12 a násl. téhož zákona, vydává toto

### ROZHODNUTÍ:

Transakce, ke které došlo na základě Akcionářské dohody, uzavřené dne 11. 8. 2014 mezi společnostmi ArcelorMittal Ostrava a.s., se sídlem Ostrava – Kunčice, Vratimovská 689/117, IČ: 45193258, ArcelorMittal Poland S.A., se sídlem Polská republika, Dąbrowa Górnicza, ul. Piłsudskiego 92, AMO Holding 11 S.A., se sídlem Velkovévodství lucemburské, Luxembourg, Avenue de la Liberté 19, a AM Global Holding Bis société à responsabilité limitée, se sídlem Velkovévodství lucemburské, Luxembourg, Avenue de la Liberté 19, na jedné straně, a společnostmi TAURON Polska Energia Spółka Akcyjna, se sídlem Polská republika, Katowice, ul. ks. Piotra Ściegiennego 3, TAURON Ciepło Sp. z o. o., se sídlem Polská republika, Katowice, ul. Grażyńskiego 49, a TAURON Wytwarzanie S.A., se sídlem Polská republika, Katowice, ul. Lwowska 23, na druhé straně, v důsledku které byl založen soutěžitel TAMEH Holding Sp. z o. o., se sídlem Polská republika, Dąbrowa Górnicza, Al. Marszałka Józefa Piłsudskiego 92, společně kontrolovaný společnostmi ArcelorMittal Ostrava a.s. a TAURON Polska Energia Spółka Akcyjna, není spojením soutěžitelů ve smyslu § 12 a násl. zákona č. 143/2001 Sb., o ochraně hospodářské soutěže a o změně některých zákonů (zákon o ochraně hospodářské soutěže), v platném znění, a proto povolení Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže

## NEPODLÉHÁ.

### ODŮVODNĚNÍ

1. Skutečnost, že se Úřad pro ochranu hospodářské soutěže (dále jen „Úřad“) transakcí zabývá, byla v souladu s § 16 odst. 1 zákona č. 143/2001 Sb., o ochraně hospodářské soutěže a o změně některých zákonů (zákon o ochraně hospodářské soutěže), v platném znění (dále také jen „zákon“), zveřejněna v Obchodním věstníku č. OV462315 ze dne 11. 2. 2015. Tato skutečnost byla rovněž zveřejněna dne 5. 2. 2015 na internetových stránkách Úřadu. Ve stanovené lhůtě 5 dnů pro podání případných připomínek a ani později Úřad žádnou námitku k uvedené transakci neobdržel.
2. Při posuzování transakce vycházel Úřad zejména z návrhu na povolení spojení, dotazníku k povolení spojení, listiny zakládající transakci, výpisů z obchodního rejstříku, výročních zpráv, jakož i dalších skutečností týkajících se soutěžitelů účastnících se transakce.

#### I. Notifikační podmínky

3. K navrhované transakci došlo tak, že na základě Akcionářské dohody, která byla uzavřena dne 11. 8. 2014 mezi společnostmi ArcelorMittal Ostrava a.s., se sídlem Ostrava – Kunčice, Vratimovská 689/117, IČ: 45193258 (dále jen „AMO“ nebo „Navrhovatel 1“), ArcelorMittal Poland S.A., se sídlem Polská republika, Dąbrowa Górnicza, ul. Piłsudskiego 92, AMO Holding 11 S.A., se sídlem Velkovévodství lucemburské, Luxembourg, Avenue de la Liberté 19, a AM Global Holding Bis société à responsabilité limitée, se sídlem Velkovévodství lucemburské, Luxembourg, Avenue de la Liberté 19 (dále také společně jen „Skupina ArcelorMittal“), na jedné straně, a společnostmi TAURON Polska Energia Spółka Akcyjna, se sídlem Polsko, Katowice, ul. ks. Piotra Ściegiennego 3 (dále jen „TAURON“ nebo „Navrhovatel 2“),<sup>1</sup> TAURON Ciepło Sp. z o. o., se sídlem Polská republika, Katowice, ul. Grażyńskiego 49, a TAURON Wytwarzanie S.A., se sídlem Polská republika, Katowice, ul. Lwowska 23 (dále také společně jen „Skupina TAURON“), na druhé straně, byl založen soutěžitel TAMEH Holding Sp. z o. o., se sídlem Polská republika, Dąbrowa Górnicza, Al. Marszałka Józefa Piłsudskiego 92 (dále jen „TAMEH Holding“ nebo „Cílová společnost“), jako společný podnik společností AMO a TAURON. Každá ze společností AMO a TAURON vlastní v Cílové společnosti 50% podíl na jejím základním kapitálu a hlasovacích právech.<sup>2</sup>
4. V Cílové společnosti byly rovněž konsolidovány 100% akciový podíl a) ve společnosti TAMEH POLSKA Sp. z o. o., se sídlem Polská republika, Dąbrowa Górnicza, Al. Marszałka Józefa Piłsudskiego 92 (dále jen „TAMEH POLSKA“),<sup>3</sup> která se v důsledku transakce stala přímým vlastníkem tří elektráren dříve vlastněných společnostmi patřícími do Skupiny ArcelorMittal či Skupiny TAURON, a to i) Elektrárny Nowa, nacházející se v Dąbrowa Górnicza, která vyrábí a poskytuje teplo a vyrábí elektrickou energii, ii) Elektrárny Blachownia, nacházející se v Kędzierzyn – Koźle, která se zabývá kombinovanou výrobou elektrické energie a tepla, a iii) Teplárny a elektrárny v Krakově, která vyrábí teplo, elektrickou energii a vysokopepní plyn, a b) ve společnosti TAMEH Czech s.r.o., se sídlem Ostrava – Kunčice, Vratimovská 689/117, IČ: 28615425 (dále jen „TAMEH Czech“),<sup>4</sup> která je a bude i po uskutečnění transakce přímým vlastníkem elektrárny v Ostravě. Uvedené elektrárny jsou

<sup>1</sup> Společnosti AMO a TAURON jsou dále označovány společně také jen jako „Navrhovatelé“.

<sup>2</sup> Cílová společnost byla založena dne 9. 7. 2014 společností TAURON (a byla následně výlučně vlastněna společností TAURON) za účelem vytvoření společného podniku společností TAURON a AMO.

<sup>3</sup> Před uskutečněním transakce byla jediným akcionářem společnosti TAMEH POLSKA společnost TAURON.

<sup>4</sup> Před uskutečněním transakce byla jediným společníkem společnosti TAMEH Czech společnost AMO.

historicky funkčně propojeny s výrobními závody skupiny ArcelorMittal a jsou tedy napojeny na jejich produktovody (pára, teplo a technické plyny) a distribuční síť (elektrická energie).

5. Podle Akcionářské dohody<sup>5</sup> je valná hromada Cílové společnosti schopná přijímat závazná rozhodnutí, pokud jsou na jejím jednání přítomni akcionáři reprezentující nejméně 90 % základního kapitálu Cílové společnosti. Dále Akcionářská dohoda stanoví,<sup>6</sup> že rozhodnutí valné hromady Cílové společnosti jsou přijímána většinou hlasů představujících 90 % základního kapitálu Cílové společnosti, není-li stanoveno přísnější kvórum.
6. Představenstvo Cílové společnosti má 6 členů, z nichž 3 členy bude mít právo jmenovat Skupina ArcelorMittal a 3 členy bude mít právo jmenovat Skupina TAURON.<sup>7</sup>
7. Dozorčí rada Cílové společnosti má 6 členů, z nichž 3 členy bude mít právo jmenovat Skupina ArcelorMittal a 3 členy bude mít právo jmenovat Skupina TAURON.<sup>8</sup>
8. O záležitostech, které nejsou svěřeny k rozhodování valné hromadě, přijímá rozhodnutí buď představenstvo, nebo dozorčí rada. Rozhodnutí představenstva i dozorčí rady jsou přijímána prostou většinou hlasů s tím, že s rozhodnutím musí vždy souhlasit alespoň jeden zástupce (člen představenstva, resp. člen dozorčí rady) každého z Navrhovatelů.<sup>9</sup>
9. Akcionářská dohoda předvídá, že Cílová společnost jako společný podnik společností AMO a TAURON bude existovat alespoň po dobu 15 let.
10. Pokud jde o vztahy Cílové společnosti ke společnostem AMO a TAURON, jako jejím akcionářům, nebude Cílové společnosti formálně uložena povinnost prodávat své výstupy pouze svým akcionářům, nicméně především z technických důvodů, které spočívají v napojení elektráren konsolidovaných do Cílové společnosti na distribuční síť výrobních závodů ArcelorMittal, bude přibližně [ ... *obchodní tajemství* ... ] % výstupů Cílové společnosti nakupováno právě ze strany některého z Navrhovatelů. Ačkoli tedy bude Cílová společnost vstupovat do smluvních vztahů také s třetími subjekty, dodávky v rámci těchto vztahů by neměly překročit [ ... *obchodní tajemství* ... ]% podíl z hodnoty produkce Cílové společnosti. Uvedený [ ... *obchodní tajemství* ... ]% podíl vychází z historických údajů a ani v budoucnu by stanovený podíl neměl být překročen. Rovněž tak bylo zjištěno, že [ ... *obchodní tajemství* ... ].
11. [ ... *obchodní tajemství* ... ].

## II. Charakteristika spojujících se soutěžitelů

12. Společnost **AMO** je přímo výlučně kontrolována holdingovou společností ArcelorMittal Holdings AG, se sídlem Švýcarská konfederace, Zug, Alpenstrasse 15, a je členem Skupiny ArcelorMittal, která je kontrolována holdingovou společností ArcelorMittal Group Société Anonyme, se sídlem Velkovévodství lucemburské, Luxembourg, Boulevard d'Avranches 24-26, přičemž předmětem podnikání Skupiny ArcelorMittal je především výroba a zpracování surového železa a oceli a hutní druhovýroba.
13. Společnost **TAURON** stojí v čele Skupiny TAURON, která je vertikálně propojeným energetickým holdingem, který je významným výrobcem, distributorem i dodavatelem elektrické energie v Polské republice.

<sup>5</sup> Viz článek 12 odstavec 11 Akcionářské dohody.

<sup>6</sup> Viz článek 12 odstavec 12 Akcionářské dohody.

<sup>7</sup> Viz článek 14 odstavce 1 až 3 Akcionářské dohody.

<sup>8</sup> Viz článek 13 odstavce 1 až 3 Akcionářské dohody.

<sup>9</sup> Viz článek 13 odstavec 17 Akcionářské dohody pro dozorčí radu a článek 14 odstavec 23 Akcionářské dohody pro představenstvo.

14. **Cílová společnost**, kterou je TAMEH Holding, je holdingovou společností, která doposud nevykonává žádnou obchodní činnost a která byla založena dne 9. 7. 2014 společností TAURON za účelem vytvoření společného podniku společností TAURON a AMO.
15. V Cílové společnosti jsou konsolidovány 100% akciový podíl i) ve společnosti TAMEH POLSKA,<sup>10</sup> která se v důsledku transakce stala vlastníkem tří elektráren dříve vlastněných společnostmi Skupiny ArcelorMittal či Skupiny TAURON (jedná se o Elektrárnu Nowa, Elektrárnu Blachownia a Teplárnu a elektrárnu v Krakově), a ii) ve společnosti TAMEH Czech,<sup>11</sup> která je přímým vlastníkem elektrárny v Ostravě. Tyto elektrárny mají být v rámci Cílové společnosti modernizovány a rozvíjeny.

### III. Právní posouzení

16. Povolení Úřadu podléhají transakce, které jsou spojením soutěžitelů ve smyslu § 12 zákona (první notifikační kritérium), a současně splňují také druhé notifikační kritérium, kterým je překročení prahových hodnot obrátů stanovených v § 13 zákona.
17. Při posouzení, zda předmětná transakce, v jejímž důsledku společnosti AMO a TAURON založily jako svůj společný podnik společnost TAMEH Holding, přičemž se společnosti AMO a TAURON staly každá vlastníkem 50% podílu na základním kapitálu a hlasovacích právech v tomto společném podniku, je spojením soutěžitelů ve smyslu § 12 zákona, vyšel Úřad z těchto skutečností.
18. Předmětná transakce může být spojením soutěžitelů podle § 12 odst. 5 zákona, podle kterého se za spojení soutěžitele považuje i založení soutěžitele, který je společně kontrolován více soutěžiteli a který dlouhodobě plní všechny funkce samostatné hospodářské jednotky.
19. K tomu, aby se založení společně kontrolovaného soutěžitele považovalo za spojení soutěžitelů ve smyslu zákona, musí daná transakce splňovat tři základní podmínky.
20. Zaprvé, zakládající soutěžitelé musí mít možnost společně kontrolovat, tj. vykonávat na základě právních nebo faktických skutečností rozhodující vliv na činnost společně kontrolovaného soutěžitele.<sup>12</sup> Zadruhé se vyžaduje, aby společně kontrolovaný soutěžitel plnil všechny funkce samostatné hospodářské jednotky (tzv. *full function joint-venture*). Třetí podmínkou je pak dlouhodobý charakter společně kontrolovaného soutěžitele.
21. Z Úřadem učiněných zjištění týkajících se složení a způsobu rozhodování orgánů Cílové společnosti, které byly popsány výše zejména v odstavcích 5. až 8. odůvodnění tohoto rozhodnutí, vyplývá, že žádná ze společností AMO a TAURON nebude schopna v orgánech Cílové společnosti prosadit sama, bez ohledu na vůli druhého akcionáře, jakékoli rozhodnutí orgánů Cílové společnosti, a naopak se společnosti AMO a TAURON budou muset shodnout na otázkách týkajících se soutěžního chování rozhodovaných v orgánech Cílové společnosti. Úřad tak uzavírá, že Cílová společnost je společně kontrolována společnostmi AMO a TAURON.
22. Rovněž tak podmínka dlouhodobosti je v daném případě splněna, neboť Cílová společnost byla jako společný podnik společností AMO a TAURON založena nejméně na dobu 15 let.
23. Pokud jde o podmínku, podle níž musí společně kontrolovaný soutěžitel plnit všechny funkce samostatné hospodářské jednotky, vychází se z posouzení (i) dostatku vlastních zdrojů

<sup>10</sup> Před uskutečněním transakce byla jediným akcionářem společnosti TAMEH POLSKA společnost TAURON.

<sup>11</sup> Před uskutečněním transakce byla jediným společníkem společnosti TAMEH Czech společnost AMO.

<sup>12</sup> Viz vymezení pojmu kontroly v § 12 odst. 4 zákona.

společně kontrolovaného soutěžitele, (ii) dostatečně nezávislého vedení společně kontrolovaného soutěžitele a (iii) dostatečné obchodní nezávislosti společně kontrolovaného soutěžitele na mateřských společnostech, jako požadavků, které musí být kumulativně splněny, aby byl společně kontrolovaný soutěžitel plně funkčním.

24. Z Úřadem zjištěných skutečností, které byly popsány výše zejména v odstavcích 10. a 11. odůvodnění tohoto rozhodnutí, vyplývá, že Cílová společnost, jako společný podnik společností AMO a TAURON, bude po celou dobu své činnosti ve svých obchodních vztazích závislá na svých akcionářích, když prakticky veškerá její produkce (cca [ ... *obchodní tajemství* ... ] % výstupů) bude odebírána společnostmi ze Skupiny ArcelorMittal a Skupiny TAURON, a to za obchodních podmínek výhodnějších, než za jakých bude její produkce dodávána třetím osobám. [ ... *obchodní tajemství* ... ]. Požadavek dostatečné obchodní nezávislosti Cílové společnosti na svých mateřských společnostech AMO a TAURON není s přihlédnutím k těmto skutečnostem splněn.<sup>13</sup>
25. Protože Cílová společnost nevykazuje dostatečnou obchodní nezávislosti na svých mateřských společnostech AMO a TAURON, nelze ji považovat za plně funkční společný podnik. Úřad tak uzavírá, že vzhledem k tomu, že Cílová společnost nebude plnit všechny funkce samostatné hospodářské jednotky ve smyslu § 12 odst. 5 zákona, předmětná transakce nepředstavuje spojení soutěžitelů ve smyslu § 12 zákona, a nepodléhá proto povolení Úřadu.
26. Pro naplnění podmínky, uvedené v § 16 odst. 2 věta druhá zákona, Úřad v dané věci rozhodl tak, jak je uvedeno ve výroku rozhodnutí, a ve stanovené lhůtě toto rozhodnutí vydává.

## POUČENÍ

Proti tomuto rozhodnutí může účastník řízení v souladu s § 152 odst. 1 a 4, ve spojení s § 83 odst. 1 a § 85 odst. 1 zákona č. 500/2004 Sb., správní řád, ve znění pozdějších předpisů, podat do 15 dnů od jeho oznámení rozklad, o kterém rozhoduje předseda Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže. Rozklad se podává u Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže. Včas podaný a přípustný rozklad má odkladný účinek.

Otisk úředního razítka

JUDr. Michal Petr, Ph.D.  
místopředseda Úřadu  
pověřený řízením Sekce hospodářské soutěže

Právní moc: 27. 2. 2015

---

<sup>13</sup> Konsolidované sdělení Komise k otázkám příslušnosti podle nařízení Rady (ES) č. 139/2004 o kontrole spojování podniků (viz jeho odstavec 98.) vychází z toho, že pokud společný podnik dosahuje více než poloviny svého obratu obchodováním s třetími stranami, je plně funkčním. V ostatních případech se zkoumá, zda se společný podnik chová v obchodních vztazích samostatně a tržně. K tomu povede například určení toho, že společný podnik prodává své zboží nebo služby těm subjektům, které si jich nejvíce cení a které za ně nejvíc zaplatí, a to za běžných obchodních podmínek, mateřské společnosti nevyjímaje. Za těchto okolností může postačovat, jestliže alespoň 20 % předpokládaného obratu společného podniku představuje prodej třetím stranám.

**Obdrží:**

JUDr. Robert Neruda, Ph.D., advokát  
Havel, Holásek & Partners s.r.o., advokátní kancelář  
Hilleho 1843/6  
602 00 Brno

**Vypraveno dne:**

viz otisk razítka na poštovní obálce nebo časový údaj na obálce datové zprávy