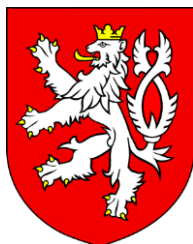




UOHSX00BGJFZ

ÚŘAD PRO OCHRANU HOSPODÁŘSKÉ SOUTĚŽE



ROZHODNUTÍ

Č. j.: ÚOHS-S0267/2018/KS-21532/2018/840/LBř

Brno 23. 7. 2018

Úřad pro ochranu hospodářské soutěže ve správním řízení sp. zn. ÚOHS-S0267/2018/KS, zahájeném dne 2. 7. 2018 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 zjednodušeného návrhu účastníka řízení, společnosti NOTINO LIMITED, se sídlem Kyperská republika, Nikósie, Athinon 5, Hourdovadgis House, zastoupeného Mgr. Ing. Zdeňkem Stanovským, advokátem, se sídlem Praha 6, Bubeneč, Na hutích 661/9, na povolení spojení soutěžitelů ve smyslu § 12 a násl. téhož zákona, vydává toto

ROZHODNUTÍ:

Transakce, ke které má dojít v souvislosti se „Smlouvou mezi společníky týkající se společnosti Zásilkovna s.r.o., packeta s.r.o. a packeta kurýr s.r.o.“, uzavřenou dne 4. 4. 2018 mezi společnostmi NOTINO LIMITED, se sídlem Kyperská republika, Nikósie, Athinon 5, Hourdovadgis House, a JSK Investments s.r.o., se sídlem Praha 9, Libeň, Drahobejlova 1019/27, IČO 06224270, a panem Ing. M. K., panem L. B., panem Bc. Š. Ch. a panem P. V., a „Smlouvou o vedlejších ujednání ke smlouvám o převodu podílů ve společnostech Zásilkovna s.r.o., packeta s.r.o. a packeta kurýr s.r.o.“, uzavřenou dne 28. 3. 2018 mezi společnostmi NOTINO LIMITED, panem L. B., panem Bc. Š. Ch. a panem P. V., v jejichž konečném důsledku má společnost NOTINO LIMITED, se sídlem Kyperská republika, Nikósie, Athinon 5, Hourdovadgis House, nabýt 20% obchodní podíly ve společnostech packeta s.r.o., IČO 03672395, packeta kurýr s.r.o., IČO 03672336, a Zásilkovna s.r.o., IČO 28408306, všechny se sídlem Praha 9, Libeň, Drahobejlova 1019/27, není spojením soutěžitelů ve smyslu ustanovení § 12 zákona č. 143/2001 Sb., o ochraně hospodářské soutěže a o změně některých zákonů (zákon o ochraně hospodářské soutěže), ve znění pozdějších předpisů, a z tohoto důvodu povolení Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže

NEPODLÉHÁ.

ODŮVODNĚNÍ

I. Transakce

1. K posuzované transakci má dojít v souvislosti s ve výroku uvedenými dokumenty, tj. „*Smlouvou mezi společníky týkající se společností Zásilkovna s.r.o., packeta s.r.o. a packeta kurýr s.r.o.*“ (dále jen „*Smlouva mezi společníky*“), která byla uzavřena dne 4. 4. 2018 mezi společnostmi NOTINO LIMITED, se sídlem Kyperská republika, Nikósie, Athinon 5, Hourdovadgis House (dále jen „*NOTINO*“), a JSK Investments s.r.o., se sídlem Praha 9, Libeň, Drahobejlova 1019/27, IČO 06224270 (dále jen „*JSK*“), a panem Ing. M. K. (dále jen „*Ing. M. K.*“), panem L. B. (dál jen „*L. B.*“), panem Bc. Š. Ch. (dále jen „*Bc. Š. CH.*“) a panem P. V. (dále je „*P. V.*“), a „*Smlouvou o vedlejších ujednání ke smlouvám o převodu podílů ve společnostech Zásilkovna s.r.o., packeta s.r.o. a packeta kurýr s.r.o.*“ (dále jen „*Smlouva*“), která byla uzavřena dne 28. 3. 2018 mezi společnostmi NOTINO, panem L. B., panem Bc. Š. CH. a panem P. V.
2. Ve Smlouvě mezi společníky a Smlouvě bylo mimo jiné dohodnuto, že má dojít k převodům obchodních podílů ve společnostech (i) packeta s.r.o., se sídlem Praha 9, Libeň, Drahobejlova 1019/27, IČO 03672395 (dále jen „*packeta*“), (ii) packeta kurýr s.r.o., se sídlem Praha 9, Libeň, Drahobejlova 1019/27, IČO 03672336 (dále jen „*packeta kurýr*“), a (iii) Zásilkovna s.r.o., se sídlem Praha 9, Libeň, Drahobejlova 1019/27, IČO 28408306 (dále jen „*Zásilkovna*“), od jejich některých současných společníků na společnost NOTINO¹ a k úpravě pravidel řízení společností packeta, packeta kurýr a Zásilkovna a rozhodování společníků těchto společností.
3. Zaprvé má v důsledku transakce společnost NOTINO nabýt celkem 20% obchodní podíl ve společnostech packeta, packeta kurýr a Zásilkovna, a to v důsledku následujících převodů obchodních podílů v těchto společnostech.
4. Pokud jde o společnost Zásilkovna, jsou v době před uskutečněním posuzované transakce jejími společníky společnost JSK (která v ní drží obchodní podíly o celkové velikosti představující 45 % základního kapitálu), pan P. V. (16 %), pan Ing. M. K. (10 %), pan Bc. Š. CH. (14 %) a pan L. B. (15 %).
5. V důsledku posuzované transakce mají na společnost NOTINO převést (i) pan P. V. obchodní podíl ve společnosti Zásilkovna o celkové velikosti 9 % jejího základního kapitálu, zatímco 7% obchodní podíl v této společnosti bude držet i po transakci, (ii) pan Bc. Š. CH. 6% obchodní podíl ve společnosti Zásilkovna, zatímco 8% obchodní podíl v této společnosti bude držet i po transakci, a (iii) pan L. B. 5% obchodní podíl ve společnosti Zásilkovna, zatímco 10% obchodní podíl v této společnosti bude držet i po transakci.
6. Společnost NOTINO má v důsledku těchto převodů nabýt celkem 20% obchodní podíl ve společnosti Zásilkovna, zatímco dalšími společníky této společnosti budou (i) společnost JSK, která v ní drží a bude i nadále držet celkem 45% obchodní podíl, (ii) pan P. V., který v ní bude držet 7% obchodní podíl, (iii) pan Ing. M. K., který v ní drží a bude i nadále držet 10% obchodní podíl, (iv) pan Bc. Š. CH., který v ní bude držet 8% obchodní podíl, a (v) pan L. B., který v ní bude držet 10% obchodní podíl.

¹ K převodům obchodních podílů ve společnostech packeta, packeta kurýr a Zásilkovna z jejich současných společníků na společnost NOTINO má dojít v důsledku smluv o převodech obchodních podílů, které dosud nebyly uzavřeny.

7. Pokud jde o společnost packeta, jsou v době před uskutečněním posuzované transakce jejími společníky společnost JSK (která v ní drží obchodní podíly o celkové velikosti odpovídající 45 % základního kapitálu), pan P. V. (16 %), pan Ing. M. K. (10 %), pan Bc. Š. CH. (14 %) a pan L. B. (15 %).
8. V důsledku posuzované transakce mají na společnost NOTINO převést (i) pan P. V. obchodní podíl ve společnosti packeta o celkové velikosti 9 % jejího základního kapitálu, zatímco 7% obchodní podíl v této společnosti bude držet i po transakci, (ii) pan Bc. Š. CH. 6% obchodní podíl ve společnosti packeta, zatímco 8% obchodní podíl v této společnosti bude držet i po transakci, a (iii) pan L. B. 5% obchodní podíl ve společnosti packeta, zatímco 10% obchodní podíl v této společnosti bude držet i po transakci.
9. Společnost NOTINO má v důsledku těchto převodů nabýt celkem 20% obchodní podíl ve společnosti packeta, zatímco jejími dalšími společníky budou (i) společnost JSK, která v ní drží a bude i nadále držet 45% obchodní podíl, (ii) pan P. V., který v ní bude držet 7% obchodní podíl, (iii) pan Ing. M. K., který v ní drží a bude i nadále držet 10% obchodní podíl, (iv) pan Bc. Š. CH., který v ní bude držet 8% obchodní podíl, a (v) pan L. B., který v ní bude držet 10% obchodní podíl.
10. Pokud jde o společnost packeta kurýr, jsou v době před uskutečněním posuzované transakce jejími společníky společnost JSK (která v ní drží obchodní podíly o celkové velikosti odpovídající 45 % základního kapitálu), pan P. V. (16 %), pan Ing. M. K. (10 %), pan Bc. Š. CH. (14 %) a pan L. B. (15 %).
11. V důsledku posuzované transakce mají na společnost NOTINO převést (i) pan P. V. obchodní podíl ve společnosti packeta kurýr o celkové velikosti 9 % jejího základního kapitálu, zatímco 7% obchodní podíl v této společnosti bude držet i po transakci, (ii) pan Bc. Š. CH. 6% obchodní podíl ve společnosti packeta kurýr, zatímco 8% obchodní podíl v této společnosti bude držet i po transakci, a (iii) pan L. B. 5% obchodní podíl ve společnosti packeta kurýr, zatímco 10% obchodní podíl v této společnosti bude držet i po transakci.
12. Společnost NOTINO má v důsledku těchto převodů nabýt celkem 20% obchodní podíl ve společnosti packeta kurýr, zatímco jejími dalšími společníky budou (i) společnost JSK, která v ní drží a bude i nadále držet celkem 45% obchodní podíl, (ii) pan P. V., který v ní bude držet 7% obchodní podíl, (iii) pan Ing. M. K., který v ní drží a bude i nadále držet 10% obchodní podíl, (iv) pan Bc. Š. CH., který v ní bude držet 8% obchodní podíl, a (v) pan L. B., který v ní bude držet 10% obchodní podíl.
13. Po realizaci výše popsaných převodů obchodních podílů bude tedy společnost NOTINO držet 20% obchodní podíly ve společnostech packeta, packeta kurýr a Zásilkovna.
14. Zadruhé mají být v důsledku transakce změněny společenské smlouvy společností packeta, packeta kurýr a Zásilkovna.
15. V době před uskutečněním posuzované transakce společenské smlouvy společností packeta, packeta kurýr a Zásilkovna stanoví, že valná hromada každé ze tří uvedených společností je schopná se usnášet, jsou-li přítomni společníci, kteří mají 100 % všech hlasů,² a dále, že valná

² Viz článek 7.2. společenské smlouvy společnosti Zásilkovna, článek 7.2. společenské smlouvy společnosti packeta a článek 7.2. společenské smlouvy společnosti packeta kurýr.

hromada každé z těchto tří společností rozhoduje 100 % hlasů všech společníků.³ Každý společník má přitom jeden hlas na každou 1,- Kč svého vkladu.

16. V důsledku transakce mají být pravidla pro usnášení schopnost a rozhodování valné hromady každé z uvedených těchto tří společností změněna následujícím způsobem.⁴
17. Pokud se jedná o usnášení schopnost valných hromad každé ze společností packeta, packeta kurýr a Zásilkovna, valná hromada bude schopná se usnášet, budou-li přítomni společníci, kteří mají 81 % všech hlasů.
18. Pokud jde o rozhodování těchto valných hromad, budou společenské smlouvy každé ze společností packeta, packeta kurýr a Zásilkovna obsahovat tato pravidla.
19. Bude stanoveno, že valná hromada bude rozhodovat 51 % většinou hlasů všech společníků, pokud zákon, nebo společenská smlouva nevyžaduje vyšší počet hlasů potřebných k přijetí usnesení.
20. Dále bude stanoveno, že ke schválení usnesení valné hromady o a) změně společenské smlouvy, b) přeměně společnosti, s výjimkou přeměny společnosti na akciovou společnost vlastněnou všemi společníky, c) převodu 100% podílů na společnost na obchodní korporaci vlastněnou všemi společníky, d) likvidaci společnosti, e) prodeji části nebo celého závodu (podniku) a f) pachtu (nájmu) části nebo celého závodu (podniku), bude třeba vždy souhlasu 81% většiny hlasů všech společníků.
21. Ke schválení rozhodnutí valné hromady o a) rozhodnutí o připuštění nepeněžitěho vkladu či o možnosti započtení peněžitě pohledávky vůči společnosti proti pohledávce na splnění vkladové povinnosti, b) schválení smlouvy o tichém společenství a c) schválení finanční asistence, bude třeba vždy souhlasu 70% většiny hlasů všech společníků.
22. K notifikované transakci Úřad rovněž uvádí, že ve Smlouvě mezi společníky všichni společníci společností Zásilkovna, packeta a packeta kurýr, kteří v těchto společnostech drží před transakcí 100% obchodní podíly, (i) vyjádřili zájem realizovat transakci, (ii) smluvně se zavázali účastnit se valných hromad společností Zásilkovna, packeta a packeta kurýr a na těchto valných hromadách hlasovat či vykonat hlasovací právo v případech, kdy je třeba rozhodnout o otázkách týkajících se prodeje a převodu obchodních podílů ve společnostech Zásilkovna, packeta a packeta kurýr a práv spojených s těmito obchodními podíly či (iii) dohodli se mimo jiné na tom, že před nabytím 20 % obchodních podílů ve společnostech Zásilkovna, packeta a packeta kurýr ze strany společnosti NOTINO učiní veškerá právní jednání a úkony potřebné k tomu, aby před nabytím 20 % obchodních podílů ve společnostech Zásilkovna, packeta a packeta kurýr ze strany společnosti NOTINO byly schváleny dohodnuté změny společenských smluv společností Zásilkovna, packeta a packeta kurýr.⁵

II. Charakteristika účastníků transakce

³ Viz článek 7.3. společenské smlouvy společnosti Zásilkovna, článek 7.3. společenské smlouvy společnosti packeta a článek 7.3. společenské smlouvy společnosti packeta kurýr.

⁴ Viz článek 15. Smlouvy mezi společníky.

⁵ To mimo jiné znamená, že žádný ze současných společníků společností Zásilkovna, packeta a packeta kurýr nebude blokovat přijetí potřebných rozhodnutí těchto valných hromad, u kterých se v době před transakcí vyžaduje k jejich usnášení schopnosti přítomnost společníků, kteří mají 100 % všech hlasů, a na kterých se přijímají rozhodnutí 100 % hlasů všech společníků.

23. Společnost **NOTINO** je jediným společníkem společnosti Notino, s.r.o., která působí na území České republiky v oblasti maloobchodního prodeje kosmetiky a parfémů.
24. Společnost **Zásilkovna** obstarává jako zasílatel přepravní a logistické služby, případně tuto přepravu sám provádí. Zprostředkovává tak pro odesílatele doručení zásilek jejich klientům, a to buď prostřednictvím vlastních smluvních výdejních míst, nebo prostřednictvím jiných přepravců. Společnost Zásilkovna poskytuje služby odesílatelům z České republiky, a to včetně případného obstarání přepravy zásilek do zahraničí.
25. Společnost **packeta** poskytuje IT služby společnosti Zásilkovna a dalším společností v její podnikatelské skupině. Provozuje informační systém pro evidenci a sledování přepravovaných zásilek a zajišťuje jeho další rozvoj pro společnosti v její podnikatelské skupině. Společnost packeta služby jiným subjektům neposkytuje.
26. Společnost **packeta kurýr** dříve působila jako subdodavatel dopravy zásilek pro společnost Zásilkovna vlastními vozidly. V současné době došlo k útlumu této činnosti a společnost packeta kurýr tak nyní prakticky žádnou činnost nevykonává.

III. Právní posouzení

27. Transakce, která je předmětem tohoto správního řízení, spočívá v nabytí 20% obchodních podílů ve společnostech Zásilkovna, packeta a packeta kurýr ze strany společnosti NOTINO.
28. Případy transakcí, kdy dochází k nabytí obchodního podílu jedním soutěžitelem v jiném soutěžiteli, mohou být považovány za spojení soutěžitelů ve smyslu § 12 odst. 2 zákona⁶ za předpokladu, že vedou k získání možnosti kontroly nad soutěžitelem.
29. V případě předmětné transakce vystupuje v postavení soutěžitele, který má v jiných soutěžitelích, a to společnostech packeta, packeta kurýr a Zásilkovna, nabytí obchodní podíl společnost NOTINO. Úřad tak posoudil, zda v důsledku předmětné transakce získá společnost NOTINO možnost kontrolovat společnost packeta, packeta kurýr a Zásilkovna.
30. Možnost kontrolovat jiného soutěžitele získá soutěžitel tehdy, když nabude možnost vykonávat na základě právních nebo faktických skutečností rozhodující vliv na činnost jiného soutěžitele nebo jeho část, zejména na základě a) vlastnického práva nebo práva užívání k závodu kontrolovaného soutěžitele nebo k části kontrolovaného soutěžitele, anebo b) práva nebo jiné právní skutečnosti, které poskytují rozhodující vliv na složení, hlasování a rozhodování orgánů kontrolovaného soutěžitele.⁷
31. Možnost kontrolovat jiného soutěžitele, tedy vykonávat rozhodující vliv na jeho činnost, má přitom soutěžitel tehdy, pokud může prosadit či naopak zablokovat přijetí těch rozhodnutí jiného soutěžitele, která se týkají strategického obchodního chování tohoto jiného soutěžitele, přičemž se jedná především o rozhodování v otázkách rozpočtu, obchodního plánu, hlavních investic či jmenování řídicích orgánů či osob tohoto jiného soutěžitele.⁸

⁶ Podle § 12 odst. 2 zákona se za spojení soutěžitelů považuje, pokud jeden nebo více podnikatelů anebo jedna nebo více osob, které nejsou podnikateli, ale kontrolují alespoň jednoho soutěžitele, získá možnost přímo či nepřímo kontrolovat jiného soutěžitele nebo jeho část, zejména nabytím účastnických cenných papírů, obchodních nebo členských podílů anebo smlouvou nebo jinými způsoby, které jim umožňují takového soutěžitele nebo jeho část kontrolovat.

⁷ Viz definice pojmu kontroly v § 12 odst. 4 zákona.

⁸ Viz Oznámení o konceptu spojení soutěžitelů ve smyslu zákona o ochraně hospodářské soutěže (<http://www.uohs.cz/cs/hospodarska-soutez/spojovani-soutezitelu/guidelines-ke-spojovani-soutezitelu.html>) (dále jen „Oznámení o konceptu spojení“), zejména pak jeho odstavce 34. a násl.

32. Z pravidel upravujících působnost valné hromady společností packeta, packeta kurýr a Zásilkovna a její rozhodování vyplývá, že valné hromady těchto tří společností mají po transakci rozhodovat buď většinou 81% hlasů všech společníků, nebo většinou 70% hlasů všech společníků, nebo většinou 51% hlasů všech společníků.
33. Mezi záležitostmi, o kterých valné hromady uvedených společností mají rozhodovat většinou 81% hlasů všech společníků (viz výše odstavec 20. odůvodnění tohoto rozhodnutí) a u nichž by společnost NOTINO byla schopna svými 20 % hlasů zablokovat přijetí rozhodnutí valné hromady, není žádná záležitost, která je považována ve smyslu § 12 zákona a Oznámení o konceptu spojení za záležitost týkající se strategického obchodního chování společností packeta, packeta kurýr a Zásilkovna.
34. Mezi záležitostmi, o kterých valné hromady společností packeta, packeta kurýr a Zásilkovna mají rozhodovat většinou 70% hlasů všech společníků (viz výše odstavec 21. odůvodnění tohoto rozhodnutí), není žádná záležitost, kterou lze považovat ve smyslu § 12 zákona a Oznámení o konceptu spojení za záležitost strategické povahy.
35. Naproti tomu mezi záležitostmi, o kterých valné hromady společností packeta, packeta kurýr a Zásilkovna mají rozhodovat většinou 51% hlasů všech společníků (viz výše odstavec 19. odůvodnění tohoto rozhodnutí), patří i otázky strategického charakteru. K nim je třeba řadit především volbu a odvolání jednatelů⁹ těchto společností či schvalování řádné, mimořádné, konsolidované účetní závěrky či mezitímní účetní závěrky, rozdělení zisku nebo jiných vlastních zdrojů a úhrady ztrát.¹⁰
36. S ohledem na rozložení hlasů na valné hromadě společností packeta, packeta kurýr a Zásilkovna společnost NOTINO nebude schopna sama, bez ohledu na vůli ostatních společníků těchto společností, prosadit či naopak zablokovat přijetí rozhodnutí valné hromady o jmenování či odvolání jednatelů žádné z uvedených tří společností.
37. Vzhledem k výše uvedenému Úřad uzavírá, že po uskutečnění předmětné transakce nebudou společnost NOTINO, stejně tak ani jiný společník společností packeta, packeta kurýr a Zásilkovna, schopni sami, bez ohledu na vůli dalších společníků,¹¹ svými hlasy prosadit či naopak zablokovat přijetí rozhodnutí valných hromad společností packeta, packeta kurýr a Zásilkovna v otázkách strategického charakteru. Společnost NOTINO tak v důsledku předmětné transakce nezíská možnost kontrolovat společnosti packeta, packeta kurýr a Zásilkovna. Předmětná transakce z uvedeného důvodu není spojením soutěžitelům ve smyslu § 12 zákona a nepodléhá povolení Úřadu.
38. Pro naplnění podmínky, uvedené v § 16a odst. 3 věta první zákona, Úřad v dané věci rozhodl tak, jak je uvedeno ve výroku rozhodnutí, a ve stanovené lhůtě toto rozhodnutí.

⁹ Volba a odvolání jednatelů patří do působnosti valné hromady společnosti s ručením omezeným podle § 190 odst. 2 písm. c) zákona č. 90/2012 Sb., o obchodních společnostech a družstvech (zákon o obchodních korporacích), ve znění pozdějších předpisů (dále jen „zákon o obchodních korporacích“).

¹⁰ Schvalování účetní závěrky, rozdělení zisku a úhrady ztrát patří do působnosti valné hromady společnosti s ručením omezeným podle § 190 odst. 2 písm. g) zákona o obchodních korporacích.

¹¹ Naopak bude společnost NOTINO, stejně jako kterýkoli z ostatních společníků společností packeta, packeta kurýr a Zásilkovna muset v každém jednotlivém případě rozhodování o otázkách strategického charakteru spadajících do působnosti valných hromad společností packeta, packeta kurýr a Zásilkovna hledat k prosazení takového rozhodnutí či k jeho blokaci dohodu s dalšími společníky těchto společností. To znamená, že společníci společností packeta, packeta kurýr a Zásilkovna budou v jednotlivých případech rozhodování o těchto záležitostech vytvářet náhodné měnící se koalice.

POUČENÍ

Proti tomuto rozhodnutí může účastník řízení v souladu s § 152 odst. 1 a 5, 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.

JUDr. Hynek Brom
I. místopředseda Úřadu

Právní moc: 31. 7. 2018

Obdrží:

Mgr. Ing. Zdeněk Stanovský, advokát
MAREK & STANOVSKÝ v.o.s., advokátní kancelář
Na hutích 661/9
160 00 Praha 6, Bubeneč
ID DS: qaph9ym

Vypraveno dne

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