



UOHSX00JJY20

ÚŘAD PRO OCHRANU HOSPODÁŘSKÉ SOUTĚŽE



ROZHODNUTÍ

Spisová značka: ÚOHS-S0484/2023/KS
Číslo jednací: ÚOHS-14041/2024/873

Brno 4. 4. 2024

Úřad pro ochranu hospodářské soutěže, příslušný podle § 20 odst. 1 písm. a) zákona č. 143/2001 Sb., o ochraně hospodářské soutěže a o změně některých zákonů (zákon o ochraně hospodářské soutěže), ve znění pozdějších předpisů, ve správním řízení sp. zn. ÚOHS-S0484/2023/KS zahájeném dne 21. 7. 2023 z moci úřední dle § 78 zákona č. 250/2016 Sb., o odpovědnosti za přestupky a řízení o nich, ve znění pozdějších předpisů, ve spojení s § 46 zákona č. 500/2004 Sb., správní řád, ve znění pozdějších předpisů, a dle § 21 odst. 1 zákona č. 143/2001 Sb., o ochraně hospodářské soutěže a o změně některých zákonů (zákon o ochraně hospodářské soutěže), ve znění pozdějších předpisů ve věci možného spáchání přestupku stanoveného v § 22a odst. 1 písm. d) zákona č. 143/2001 Sb., o ochraně hospodářské soutěže a o změně některých zákonů (zákon o ochraně hospodářské soutěže), ve znění pozdějších předpisů spočívajícího v uskutečnění spojení soutěžitelů v rozporu s § 18 odst. 1 zákona č. 143/2001 Sb., o ochraně hospodářské soutěže a o změně některých zákonů (zákon o ochraně hospodářské soutěže), ve znění pozdějších předpisů, jehož účastníkem je společnost

EP ENERGY TRADING, a.s., se sídlem Praha – Praha 1, Klimentská 1216/46, IČO 27386643,

vydává v souladu s § 67 odst. 1 zákona č. 500/2004 Sb., správní řád, ve znění pozdějších předpisů toto

ROZHODNUTÍ:

I.

Účastník řízení, společnost **EP ENERGY TRADING, a.s.**, se sídlem Praha – Praha 1, Klimentská 1216/46, IČO 27386643,

se uznává vinným ze spáchání

přestupku podle § 22a odst. 1 písm. d) zákona č. 143/2001 Sb., o ochraně hospodářské soutěže a o změně některých zákonů (zákon o ochraně hospodářské soutěže), ve znění zákonů č. 261/2021 Sb. a č. 417/2021 Sb.,

kterého se **v období od 21. 12. 2022 do 25. 5. 2023**

jako soutěžitel dopustil tím, že

na základě či v souvislosti se „*Smlouvou o převodu akcií společnosti Gazela Energy, a.s.*“ uzavřenou dne [... *OBCHODNÍ TAJEMSTVÍ* ...] mezi společnostmi VORAGO HOLDING LIMITED, se sídlem Kyperská republika, Stasinou & Boumpoulinas 3, 1st floor, 1060 Nikósie, jako prodávajícím, a EP ENERGY TRADING, a.s., jako kupujícím, v jejímž důsledku společnost EP ENERGY TRADING, a.s., získala akcie představující 100 % základního kapitálu a hlasovacích práv ve společnosti Gazela Energy, a.s., se sídlem Praha 1, Nové Město, Klimentská 1216/46, IČO 24135712,¹ a tím i možnost vykonávat nad touto společností výlučnou kontrolu, přičemž uvedená transakce představovala spojení soutěžitelů ve smyslu § 12 odst. 2 zákona č. 143/2001 Sb., o ochraně hospodářské soutěže a o změně některých zákonů (zákon o ochraně hospodářské soutěže), ve znění pozdějších předpisů, které s ohledem na výši obrátů dosahovaných spojujícími se soutěžiteli podléhalo povolení Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže dle § 13 písm. a) téhož zákona,

ve vztahu ke společnosti **Gazela Energy, a.s.**

- převzal od společnosti VORAGO HOLDING LIMITED dne 21. 12. 2022 seznam zákazníků a odběrných míst, se kterými měla společnost Gazela Energy, a.s., uzavřeny smlouvy o dodávce elektřiny a/nebo plynu či smlouvy o sdružených službách dodávky elektřiny a/nebo plynu,
- na základě jeho dohody se společností VORAGO HOLDING LIMITED dne 29. 12. 2022 došlo rozhodnutím jediného akcionáře při výkonu působnosti valné hromady společnosti Gazela Energy, a.s., s účinností k 1. 1. 2023:
 - o ke změně stanov společnosti Gazela Energy, a.s., tak, že byl rozšířen počet členů představenstva této společnosti na dva, přičemž za tuto společnost nově měli jednat vždy oba členové představenstva společně,
 - o ke jmenování za druhého člena představenstva společnosti Gazela Energy, a.s., pana Ing. Petra Švece, MBA, bytem Květnická 1623, 666 01 Tišnov, který v té době byl členem představenstva společnosti EP ENERGY TRADING, a.s.,
 - o k odvolání dosavadního člena dozorčí rady společnosti Gazela Energy, a.s., kterým byl pan Ing. Alexander Špak, bytem Gabinova 865/5, Hubočepy, 152 00 Praha 5, a
 - o ke zvolení za nového člena dozorčí rady společnosti Gazela Energy, a.s., paní Mgr. Moniky Hauznerové, bytem Mattioliho 3271/2, 106 00 Praha 10, která byla v té době zástupkyní společnosti EP ENERGY TRADING, a.s.,

¹ Ke dni podání návrhu na povolení spojení soutěžitelů EP ENERGY TRADING, a.s., a Gazela Energy, a.s., měla společnost Gazela Energy, a.s., sídlo na adrese Praha 5, Jinonice, Radlická 520/117.

- zavázal společnost VORAGO HOLDING LIMITED, aby ke dni 31. 12. 2022 ukončila veškeré dodavatelské smlouvy na dodávku elektřiny a/nebo zemního plynu, jež měla uzavřené společnost Gazela Energy, a.s., se svými dodavateli, vyjma smlouvy o dodávce zemního plynu uzavřené mezi společnostmi Gazela Energy, a.s., a EP ENERGY TRADING, a.s., pro roky 2022 až 2024,

čímž uskutečňoval spojení soutěžitelů, společností EP ENERGY TRADING, a.s., a Gazela Energy, a.s., a to před podáním návrhu na zahájení řízení o jeho povolení a před právní mocí rozhodnutí Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže, kterým se spojení soutěžitelů povoluje, **v rozporu s § 18 odst. 1 zákona č. 143/2001 Sb.**, o ochraně hospodářské soutěže a o změně některých zákonů (zákon o ochraně hospodářské soutěže), ve znění zákonů č. 261/2021 Sb. a č. 417/2021 Sb.

II.

Podle § 22a odst. 2 zákona č. 143/2001 Sb., o ochraně hospodářské soutěže a o změně některých zákonů (zákon o ochraně hospodářské soutěže), ve znění zákonů č. 261/2021 Sb. a č. 417/2021 Sb. se účastníkovi řízení, společnosti EP ENERGY TRADING, a.s., se sídlem Praha – Praha 1, Klimentská 1216/46, IČO 27386643, za přestupek dle § 22a odst. 1 písm. d) téhož zákona popsany ve výroku I. tohoto rozhodnutí **ukládá pokuta v celkové výši**

18 840 000 Kč (slovy: osmnáct milionů osm set čtyřicet tisíc korun českých).

Uložená pokuta je splatná do 90 dnů ode dne nabytí právní moci tohoto rozhodnutí.

III.

Podle § 95 odst. 1 zákona č. 250/2016 Sb., o odpovědnosti za přestupky a řízení o nich, ve znění zákona č. 277/2019 Sb., v návaznosti na § 79 odst. 5 zákona č. 500/2004 Sb., správní řád, ve znění pozdějších předpisů, ve spojení s § 6 vyhlášky č. 520/2005 Sb., o rozsahu hotových výdajů a ušlého výdělku, které správní orgán hradí jiným osobám, a o výši paušální částky nákladů řízení, ve znění pozdějších předpisů se účastníkovi řízení, společnosti EP ENERGY TRADING, a.s., se sídlem Praha – Praha 1, Klimentská 1216/46, IČO 27386643, **ukládá povinnost uhradit náklady řízení paušální částkou**

3 500 Kč (slovy: tři tisíce pět set korun českých).

Náklady řízení jsou splatné do 15 dnů ode dne nabytí právní moci tohoto rozhodnutí.

ODŮVODNĚNÍ

I. Zahájení a dosavadní průběh správního řízení

I.1 Přednotifikační jednání

1. Dne 20. 1. 2023 obdržel Úřad pro ochranu hospodářské soutěže (dále jen „**Úřad**“) žádost o zahájení přednotifikačních kontaktů ve věci návrhu na povolení spojení soutěžitelů, k němuž mělo dojít podle § 12 odst. 2 zákona č. 143/2001 Sb., o ochraně hospodářské soutěže a o změně

některých zákonů (zákon o ochraně hospodářské soutěže), ve znění pozdějších předpisů (dále jen „zákon“) tak, že společnost EP ENERGY TRADING, a.s., se sídlem Praha – Praha 1, Klimentská 1216/46, IČO 27386643 (dále jen „EPET“), měla získat možnost výlučně kontrolovat společnost Gazela Energy, a.s., se sídlem Praha 1, Nové Město, Klimentská 1216/46, IČO 24135712 (dále jen „Gazela Energy“). Následně proběhly telefonické konzultace, jejichž obsahem byla mimo jiné otázka, zda plánované spojení soutěžitelů podléhá povolení Úřadu a jaké podklady a informace je v tomto smyslu potřeba doplnit. Tématem přednotifikačních konzultací bylo také možné porušení § 18 odst. 1 zákona ze strany spojujících se soutěžitelů.

1.2 Řízení o povolení spojení

2. Dne 26. 1. 2023 Úřad obdržel zjednodušený návrh na povolení spojení soutěžitelů, ke kterému mělo dojít tak, jak je popsáno výše. K navrhovanému spojení soutěžitelů docházelo v oblastech maloobchodních dodávek elektrické energie a zemního plynu domácnostem a firmám.
3. Úřad na základě návrhu společnosti EPET zahájil dne 26. 1. 2023 zjednodušené správní řízení sp. zn. ÚOHS-S0085/2023/KS (dále jen „**Řízení o povolení spojení**“) ve věci povolení spojení soutěžitelů, společností EPET, na straně jedné, a Gazela Energy, na straně druhé (dále také jen „**Spojení soutěžitelů EPET / Gazela Energy**“). K předmětnému spojení soutěžitelů v souladu s § 12 odst. 2 zákona došlo na základě „*Smlouvy o převodu akcií společnosti Gazela Energy, a.s.*“ uzavřené dne [... *OBCHODNÍ TAJEMSTVÍ* ...] mezi společnostmi VORAGO HOLDING LIMITED, se sídlem Kyperská republika, Stasinou & Boumpoulinas 3, 1st floor, 1060 Nikósie (dále jen „**VORAGO**“), jako prodávajícím, a EPET, jako kupujícím (dále jen „**Smlouva o převodu akcií**“), v jejímž důsledku společnost EPET nabyla akcie představující 100 % na základním kapitálu a hlasovacích právech ve společnosti Gazela Energy, a tím získala možnost tuto společnost výlučně kontrolovat.
4. Dne 15. 2. 2023 vydal Úřad ve zjednodušeném řízení rozhodnutí sp. zn. ÚOHS-S0085/2023/KS, č. j. ÚOHS-06601/2023/873 (dále jen „**Rozhodnutí o povolení spojení**“), kterým uvedené spojení soutěžitelů povolil. Rozhodnutí o povolení spojení nabylo právní moci dne 26. 5. 2023.²

1.3 Správní řízení

5. Z informací, které Úřad získal v průběhu přednotifikačního jednání a Řízení o povolení spojení vyplynuly indicie naznačující, že společnost EPET uskutečnila Spojení soutěžitelů EPET / Gazela Energy již před podáním návrhu na zahájení Řízení o povolení spojení a před právní mocí Rozhodnutí o povolení spojení.
6. Úřad následně šetřil tyto skutečnosti v rámci podnětu sp. zn. ÚOHS-P0117/2023/KS (dále jen „**Podnět**“), přičemž si od společnosti EPET postupně formou výzev k poskytnutí podkladů a informací vyžádal doplňující informace.³ Společnost EPET všechny Úřadem požadované informace postupně poskytla.⁴
7. Dne 21. 7. 2023 zahájil Úřad z moci úřední se společností EPET správní řízení sp. zn. ÚOHS-S0484/2023/KS (dále jen „**Správní řízení**“) ve věci možného spáchání přestupku stanoveného

² Rozhodnutí o povolení spojení je zveřejněné na webových stránkách Úřadu (viz <https://uohs.gov.cz/cs/hospodarska-soutez/sbirky-rozhodnuti/detail-19322.html>).

³ Viz dokumenty č. 4, 7, 10 a 12 spisu správního řízení sp. zn. ÚOHS-S0484/2023/KS.

⁴ Viz dokumenty č. 6, 8, 9, 11, 13, 14 a 15 spisu správního řízení sp. zn. ÚOHS-S0484/2023/KS.

v § 22a odst. 1 písm. d) zákona spočívajícího v uskutečnění spojení soutěžitelů v rozporu s § 18 odst. 1 zákona.⁵

8. Následně si Úřad za účelem zjištění obrátů spojujících se soutěžitelů dosažených v roce 2022 vyžádal od společnosti EPET další informace a podklady.⁶ Této žádosti společnost EPET vyhověla.⁷

I.4 Narovnání v rámci Správního řízení

9. Dne 17. 1. 2024 Úřad vyzval společnost EPET,⁸ aby sdělila, zda má zájem o využití narovnání⁹. Společnost EPET vyjádřila svůj souhlas, proto Úřad tuto proceduru zahájil.¹⁰ V rámci procedury narovnání se konalo dne 1. 2. 2024 ústní jednání, po kterém společnost EPET vyjádřila zájem v této proceduře pokračovat.¹¹ Úřad proto vydal v rámci narovnání dne 14. 2. 2024 sdělení výhrad k možnému narušení hospodářské soutěže společností EPET uskutečněním spojení soutěžitelů v rozporu s § 18 odst. 1 zákona¹². Účastník řízení poté dostal možnost seznámit se s podklady rozhodnutí, čehož nevyužil,¹³ a ve stanovené lhůtě rovněž zaslal závěrečnou žádost o snížení pokuty ve smyslu § 22ba odst. 2 a 6 zákona.¹⁴

II. Charakteristika účastníka řízení a společnosti Gazela Energy

10. Společnost EPET působí především v oblasti maloobchodních dodávek elektrické energie a zemního plynu domácnostem a firemním zákazníkům (maloodběratelům i velkoodběratelům) na území České republiky a Slovenska. Společnost EPET je aktivní také v oblasti obchodování s elektrickou energií a plynem na velkoobchodním trhu, kde však pouze vykupuje elektrickou energii vyrobenou v elektrárnách provozovaných společnostmi ze stejné podnikatelské skupiny (dále jen „**Skupina EPH**“). Společnost EPET rovněž v omezené míře obchoduje na komoditních burzách a trzích organizovaných OTE.
11. Skupina EPH, v jejímž čele stojí společnost Energetický a průmyslový holding, a.s. (dále „**EPH**“), představuje vertikálně integrovaného soutěžitele, který působí zejména v oblastech výroby elektrické energie a tepla, přepravy zemního plynu, skladování, distribuce a dodávek zemního plynu, tepla a elektrické energie na území České republiky, Slovenska, Německa, Itálie, Irska, Spojeného království Velké Británie a Severního Irska, Francie a Švýcarska. Více než 70 společností náležících do Skupiny EPH tvoří čtyři divize, a to:
- *EP Infrastructure*, která působí v oblasti energetické infrastruktury, konkrétně se zabývá přepravou zemního plynu, distribucí zemního plynu a elektrické energie, produkcí tepla a elektrické energie a skladováním zemního plynu v České republice, na Slovensku a v Německu; do této divize náleží také společnost EPET,

⁵ Viz dokument č. 1 spisu Správního řízení (dále jen „**spis**“).

⁶ Viz dokument č. 21 spisu.

⁷ Viz dokument č. 22 spisu.

⁸ Viz dokument č. 25 spisu.

⁹ Jehož postup je upraven v *Oznámení ÚOHS o proceduře směřující k urychlení průběhu správního řízení využitím institutu žádosti o snížení pokuty dle § 22ba odst. 2 zákona* (dále jen „**Oznámení o proceduře narovnání**“). Revidované *Oznámení o narovnání* Úřad neaplikuje z důvodu zahájení tohoto správního řízení před jeho účinností (29. 7. 2023).

¹⁰ Viz dokument č. 27 spisu.

¹¹ Viz dokument č. 29 spisu.

¹² Viz dokument č. 32 spisu.

¹³ Viz dokument č. 35 spisu.

¹⁴ Viz dokument č. 33 spisu.

- *EP Power Europe*, jež se zaměřuje zejména na oblast výroby elektrické energie v Evropě,
 - *EP Logistics International* činná v oblasti logistiky se specializací na železniční nákladní dopravu, spedici, pronájem železničního vozového parku a kombinovanou dopravu, zajištění personálu a výcviku zaměstnanců pro práci na železnici a
 - *EP Real Estate*, která zastřešuje realitní projekty v rámci Skupiny EPH.
12. Společnost EPH je výlučně kontrolována holdingovou společností EP Corporate Group, a.s., která soustřeďuje strategická aktiva pana D. K. (dále jen „D. K.“), přičemž pan D. K. tuto společnost výlučně kontroluje.
13. Pan D. K. dále přímo či nepřímo výlučně nebo společně kontroluje řadu dalších společností činných zejména v mediální oblasti, v oblastech velkoobchodního prodeje zboží denní potřeby, *e-commerce* či logistiky. Všechny společnosti přímo či nepřímo společně či výlučně kontrolované panem D. K. pak dále jen „**Soutěžitel EPH**“.
14. V roce 2021, který byl rozhodný pro posouzení naplnění podmínek pro vznik notifikační povinnosti plynoucí ze spojení soutěžitelů posuzovaného v rámci Řízení o povolení spojení, dosáhl Soutěžitel EPH na území České republiky čistého obratu¹⁵ ve výši [... *OBCHODNÍ TAJEMSTVÍ* ...] Kč. V roce 2022, který je rokem rozhodným pro zjištění obratu (hodnoty tržeb) pro účely stanovení výše pokuty, činil obrat Soutěžitele EPH na všech trzích, na nichž tento soutěžitel na území České republiky působil, [... *OBCHODNÍ TAJEMSTVÍ* ...] Kč, celosvětově pak dosáhl Soutěžitel EPH více než [... *OBCHODNÍ TAJEMSTVÍ* ...] Kč.¹⁶
15. Činnost společnosti Gazela Energy spočívá zejména v maloobchodních dodávkách elektrické energie a zemního plynu domácnostem a firmám na území České republiky.
16. V roce 2021 dosáhla společnost Gazela Energy na území České republiky čistého obratu ve výši [... *OBCHODNÍ TAJEMSTVÍ* ...] Kč. Čistý obrat nabývané společnosti Gazela Energy v roce 2022 činil [... *OBCHODNÍ TAJEMSTVÍ* ...] Kč.

III. Zjištěné skutečnosti

17. Při posuzování jednání společnosti EPET ve vztahu ke společnosti Gazela Energy vycházel Úřad zejména z informací získaných v průběhu přednotifikačního jednání vedeného ve věci budoucího návrhu na povolení Spojení soutěžitelů EPET / Gazela Energy, Řízení o povolení spojení, Podnětu a Správního řízení. Úřad přitom zjistil následující skutková zjištění.
18. Dne 20. 1. 2023 bylo zahájeno na základě žádosti společnosti EPET přednotifikační jednání, v rámci kterého společnost EPET informovala Úřad, že se mohla neúmyslně a nedopatřením dopustit porušení zákazu uskutečňování spojení soutěžitelů ve smyslu § 18 odst. 1 zákona.¹⁷
19. Úřad obdržel spolu se žádostí o zahájení přednotifikačních kontaktů mimo jiné také Smlouvu o převodu akcií. Z ustanovení 6.3. Smlouvy o převodu akcií přitom vyplynulo, že prodávající, jímž byla společnost VORAGO, předal kupujícímu, tedy společnosti EPET, dne 21. 12. 2022 seznam zákazníků a odběrných míst, se kterými měla společnost Gazela Energy uzavřeny smlouvy o dodávce elektřiny a/nebo plynu či smlouvy o sdružených službách dodávky elektřiny

¹⁵ Ve smyslu § 13 a § 14 zákona.

¹⁶ Údaje o čistém obratu Soutěžitele EPH dosaženém v roce 2021 jsou Úřadu známé z Řízení o povolení spojení, údaje o čistém obratu Soutěžitele EPH dosaženém v roce 2022, viz dokument č. 22 spisu.

¹⁷ Viz dokument č. 5 spisu Řízení o povolení spojení, příloha dokumentu č. 17 spisu.

a/nebo plynu. Společnost VORAGO se zaručila společnosti EPET, že data týkající se zákazníků a odběrných míst uvedená v tomto seznamu jsou pravdivá a úplná a že společnost Gazela Energy se zákazníky uvedenými v tomto seznamu pod „účetním okruhem Maxim Energy“ má uzavřeny smlouvy na dobu určitou 24 měsíců s automatickou prodloužením a se zákazníky uvedenými pod „účetním okruhem Gazela Energy“ a zároveň stavem odběrného místa aktivní či před zahájením dodávky má uzavřeny smlouvy na dobu určitou s trváním do 31. 12. 2023. V případě, že by tato záruka nebyla pravdivá ohledně více jak 5 % odběrných míst uvedených na seznamu, měla by společnost EPET právo odstoupit od Smlouvy o převodu akcií (do těchto 5 % se nezapočítávala odběrná místa zákazníků, kteří ukončili nebo ukončí uvedené smlouvy po 21. 12. 2022).

20. Smlouva o převodu akcií dále obsahovala ustanovení 4.2. písm. b), v němž bylo uvedeno, že společnost VORAGO jako prodávající přijme do 31. 12. 2022 rozhodnutí jediného akcionáře, jehož předmětem bude s účinností k 1. 1. 2023:
 - změna stanov společnosti Gazela Energy tak, že představenstvo této společnosti bude mít dva členy, přičemž za tuto společnost budou jednat oba společně,
 - zvolení P. Š. (dále jen „P. Š.“), do funkce druhého člena představenstva společnosti Gazela Energy,
 - odvolání stávajícího člena dozorčí rady společnosti Gazela Energy, pana A. Š. (dále jen „A. Š.“), a
 - zvolení M. H. (dále jen „M. H.“), do funkce člena dozorčí rady společnosti Gazela Energy.
21. V té době byl pan P. Š. členem představenstva společnosti EPET,¹⁸ paní M. H. byla zástupkyní společnosti EPET, neboť byla mimo jiné zmocněna podepsat dne [... *OBCHODNÍ TAJEMSTVÍ* ...] za společnost EPET Smlouvu o převodu akcií.¹⁹
22. Společnost VORAGO měla do 31. 12. 2022 předat notáři řádně vyhotovenou žádost o okamžitý přímý zápis výše uvedených korporátních změn provedených na základě Smlouvy o převodu akcií, včetně všech požadovaných příloh takové žádosti.²⁰
23. Společnost VORAGO rozhodnutím jediného akcionáře při výkonu působnosti valné hromady společnosti Gazela Energy ze dne 29. 12. 2022²¹ provedla všechny výše Smlouvou o převodu akcií předvídané změny ve společnosti Gazela Energy.
24. V ustanovení 5.7. písm. c) Smlouvy o převodu akcií se dále společnost VORAGO zavázala, že k 31. 12. 2022 budou ukončeny veškeré dodavatelské smlouvy na dodávku elektřiny a/nebo zemního plynu, vyjma smlouvy o dodávce zemního plynu uzavřené mezi společnostmi Gazela Energy a EPET pro roky 2022 až 2024, přičemž společnost VORAGO měla poskytnout veškerou nezbytnou součinnost k tomu, aby veškeré závazky z těchto smluv byly vypořádány co nejdříve.
25. Poté, co v rámci přednotifikačního jednání, jež předcházelo podání návrhu na povolení Spojení soutěžitelů EPET / Gazela Energy, začala být mezi společnostmi EPET a Úřadem diskutována otázka možného porušení zákazu stanoveného v § 18 odst. 1 zákona, uzavřely společnosti

¹⁸ Viz <https://or.justice.cz/ias/ui/rejstrik-firma.vysledky?subjektId=306717&typ=UPLNY>.

¹⁹ Viz příloha dokumentu č. 24 spisu.

²⁰ Viz ustanovení 4.2. písm. b) Smlouvy o převodu akcií.

²¹ Viz stejnopis notářského zápisu sp. zn. NZ 666/2022 N 778/2022, vložený do sbírky listin dne 1. 1. 2023, příloha č. 1 dokumentu č. 23 spisu.

VORAGO, jako prodávající, a EPET, jako kupující, dne 30. 1. 2023 Dodatek č. 1 ke Smlouvě o převodu akcií, ve kterém uvedly, že mají zájem vrátit obsazení funkcí členů představenstva a dozorčí rady společnosti Gazela Energy do stavu bezprostředně před provedením změn dne 30. 12. 2022 a v tomto ohledu změnit některá ustanovení Smlouvy o převodu akcií.

26. Téhož dne, tedy dne 30. 1. 2023, společnost VORAGO rozhodnutím jediného akcionáře při výkonu působnosti valné hromady společnosti Gazela Energy²² s okamžitou účinností:
 - odvolala dosavadního člena představenstva této společnosti pana P. Š.,
 - odvolala dosavadního člena dozorčí rady této společnosti paní M. H.,
 - zvolila novým členem dozorčí rady této společnosti pana A. Š.,
 - změnila stanovy této společnosti tak, že představenstvo mělo nově jednoho člena, který jediný zastupuje tuto společnost ve všech věcech samostatně.
27. Dne 15. 2. 2023 vydal Úřad Rozhodnutí o povolení spojení, kterým povolil Spojení soutěžitelů EPET / Gazela Energy.
28. Společnost EPET dne 2. 3. 2023 podala proti Rozhodnutí o povolení spojení rozklad. V odůvodnění rozkladu tato společnost uvedla, že při výpočtu obratu společnosti Gazela Energy za rok 2021 došlo k určitým nesprávnostem, v důsledku kterých obrat neodpovídal ekonomické realitě a byl ve skutečnosti nižší, pod hranicí [... *OBCHODNÍ TAJEMSTVÍ* ...]. Transakce tak dle společnosti EPET nepodléhala povolení Úřadu ve smyslu § 13 zákona.
29. Dne 25. 5. 2023 Úřad obdržel od společnosti EPET dokument nazvaný „*Zpětvzetí rozkladu ze dne 2. 3. 2023 a žádost o vyznačení doložky právní moci*“, ve kterém společnost EPET vzala svůj rozklad proti Rozhodnutí o povolení spojení v plném rozsahu zpět. Rozhodnutí o povolení spojení tedy nabylo právní moci dne 26. 5. 2023.
30. Z úplného výpisu v obchodním rejstříku společnosti Gazela Energy vyplývá, že společnost EPET byla zapsána jako jediný akcionář společnosti Gazela Energy dne 1. 6. 2023.²³

III.1 Shrnutí zjištěných skutečností

31. Dne [... *OBCHODNÍ TAJEMSTVÍ* ...] byla mezi společnostmi VORAGO, jako prodávajícím, a EPET, jako kupujícím, uzavřena Smlouva o převodu akcií, v jejímž důsledku měla společnost EPET nabýt akcie představující 100% podíl na základním kapitálu a hlasovacích právech ve společnosti Gazela Energy, a tím měla získat možnost tuto společnost výlučně kontrolovat.
32. V souvislosti se Spojením soutěžitelů EPET / Gazela Energy:
 - společnost EPET převzala od společnosti VORAGO dne 21. 12. 2022 seznam zákazníků a odběrných míst, se kterými měla společnost Gazela Energy uzavřeny smlouvy o dodávce elektřiny a/nebo plynu či smlouvy o sdružených službách dodávky elektřiny a/nebo plynu,
 - na základě dohody společnosti EPET se společností VORAGO dne [... *OBCHODNÍ TAJEMSTVÍ* ...] (obsažené ve Smlouvě o převodu akcií) došlo rozhodnutím jediného akcionáře při výkonu působnosti valné hromady společnosti Gazela Energy s účinností k 1. 1. 2023:

²² Viz stejnopis notářského zápisu sp. zn. NZ 55/2023 N 73/2023, vložený do sbírky listin dne 31. 1. 2023, příloha č. 2 dokumentu č. 23 spisu.

²³ Viz <https://or.justice.cz/ias/ui/rejstrik-firma.vysledky?subjektId=307468&typ=UPLNY>.

- ke změně stanov společnosti Gazela Energy tak, že byl rozšířen počet členů představenstva této společnosti na dva, přičemž za tuto společnost nově měli jednat vždy oba členové představenstva společně,
 - ke jmenování za druhého člena představenstva společnosti Gazela Energy pana P. Š., který byl v té době členem představenstva společnosti EPET,
 - k odvolání dosavadního člena dozorčí rady společnosti Gazela Energy, kterým byl pan A. Š.,
 - ke zvolení za nového člena dozorčí rady společnosti Gazela Energy paní M. H., která byla v té době zástupkyní společnosti EPET,
- společnost EPET zavázala (dohodou obsaženou ve Smlouvě o převodu akcií) společnost VORAGO, aby k 31. 12. 2022 ukončila veškeré dodavatelské smlouvy na dodávku elektřiny a/nebo zemního plynu, jež měla uzavřené společnost Gazela Energy, vyjma smlouvy o dodávce zemního plynu uzavřené mezi společnostmi Gazela Energy a EPET pro roky 2022 až 2024, a
- na základě dohody společnosti EPET se společností VORAGO (obsažené v Dodatku č. 1 ke Smlouvě o převodu akcií) došlo dne 30. 1. 2023 rozhodnutím jediného akcionáře při výkonu působnosti valné hromady společnosti Gazela Energy ze dne 30. 1. 2023 s účinností k těmto dnem:
- ke změně stanov společnosti Gazela Energy tak, že se snížil počet členů představenstva této společnosti ze dvou na jednoho, přičemž tento jediný měl zastupovat tuto společnost ve všech věcech samostatně,
 - k odvolání dosavadního člena představenstva společnosti Gazela Energy pana P. Š.,
 - k odvolání dosavadního člena dozorčí rady společnosti Gazela Energy, kterým byla paní M. H.,
 - ke zvolení za nového člena dozorčí rady společnosti Gazela Energy pana A.Š.
33. Společnost EPET podala k Úřadu dne 20. 1. 2023 žádost o zahájení přednotifikačních jednání, přičemž upozornila, že se mohla neúmyslně dopustit porušení zákazu uskutečňování spojení soutěžitelů ve smyslu § 18 odst. 1 zákona.
34. Na základě návrhu společnosti EPET zahájil Úřad dne 26. 1. 2023 Řízení o povolení spojení. Rozhodnutí o povolení spojení vydal Úřad dne 15. 2. 2023, přičemž toto nabylo právní moci dne 26. 5. 2023.

IV. Právní posouzení

IV.1 Použitá znění právních norem

35. Z hmotněprávního hlediska se protiprávnost určitého jednání posuzuje podle právní normy účinné v době spáchání přestupku, není-li pozdější právní úprava příznivější. Za dobu spáchání přestupku se považuje okamžik jeho dokonání, neboť teprve tehdy je uskutečněno jednání, které je předmětem právního posouzení.
36. Za dobu ukončení protiprávního jednání společnosti EPET považuje Úřad 25. 5. 2023. Na hmotněprávní posouzení jednání společnosti EPET se tedy uplatní zákon ve znění zákonů č. 261/2021 Sb. a 417/2021 Sb., které nabyly účinnosti dne 1. 2. 2022. Po spáchání přestupku byl zákon novelizován zákonem č. 226/2023 Sb., který nabyl účinnosti dne 29. 7. 2023, avšak žádné z ustanovení této novely nepřineslo právní úpravu příznivější pro účastníka řízení.

V otázkách neupravených zákonem se postupuje s výjimkou ustanovení vyloučených v rámci § 22b odst. 8 zákona podle zákona č. 250/2016 Sb., o odpovědnosti za přestupky a řízení o nich (dále jen „**přestupkový zákon**“), ve znění zákonů č. 261/2021 Sb. a č. 417/2021 Sb., které nabyly účinnosti dne 1. 2. 2022.²⁴ Z hlediska procesního postupuje Úřad dle zákona ve znění zákonů č. 261/2021 Sb. a 417/2021 Sb., přestupkového zákona ve znění zákona č. 277/2019 Sb. a zákona č. 500/2004 Sb., správní řád, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „**správní řád**“).

IV.2 Právní úprava a zákonná východiska

37. Zákon v § 1 odst. 1 upravuje ochranu hospodářské soutěže na trhu výrobků a služeb proti jejímu vyloučení, omezení, jinému narušení nebo ohrožení mimo jiné spojením soutěžitelů. Podle § 2 odst. 1 zákona se soutěžiteli rozumí fyzické a právnické osoby, jejich sdružení, sdružení těchto sdružení a jiné formy seskupování, a to i v případě, že tato sdružení a seskupení nejsou právními osobami, pokud se účastní hospodářské soutěže nebo ji mohou svou činností ovlivňovat, i když nejsou podnikateli.
38. Transakce, které představují spojení soutěžitelů ve smyslu § 12 zákona (první notifikační kritérium) a současně, u nichž čisté obraty spojujících se soutěžitelů přesahují prahové hodnoty obrátů, které jsou stanoveny v § 13 zákona (druhé notifikační kritérium), podléhají povolení Úřadu.
39. Za spojení soutěžitelů podle § 12 zákona se mimo jiné považují situace, kdy 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 (viz § 12 odst. 2 zákona).
40. Podle § 12 odst. 4 zákona se kontrolou rozumí 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.
41. Podle § 13 zákona spojení soutěžitelů podléhá povolení Úřadu, pokud a) celkový čistý obrat všech spojujících se soutěžitelů dosažený za poslední účetní období na trhu České republiky je vyšší než 1,5 miliardy Kč a alespoň dva ze spojujících se soutěžitelů dosáhli každý za poslední účetní období na trhu České republiky čistého obrátu vyššího než 250 milionů Kč, nebo b) čistý obrat dosažený za poslední účetní období na trhu České republiky v případě spojení podle § 12 odst. 2 zákona soutěžitelem nebo jeho částí, nad níž je získávána kontrola, je vyšší než 1,5 miliardy Kč a zároveň celosvětový čistý obrat dosažený za poslední účetní období dalším spojujícím se soutěžitelem je vyšší než 1,5 miliardy Kč.
42. Podle § 15 odst. 2 zákona je v případech podle § 12 odst. 2 zákona povinen podat návrh na povolení spojení soutěžitel, který má získat možnost přímo nebo nepřímo kontrolovat jiného

²⁴ Novela přestupkového zákona provedená zákonem č. 277/2019 Sb., účinným od 1. 1. 2024, ve vztahu k posuzovanému přestupku neobsahuje právní úpravu, jež by byla pro společnost EPET příznivější.

soutěžitele, přičemž ve smyslu ustanovení § 15 odst. 3 písm. a) zákona lze návrh na povolení spojení podat i před uzavřením smlouvy zakládající spojení soutěžitelů nebo před získáním kontroly nad jiným soutěžitelem jiným způsobem.

43. Podle § 18 odst. 1 zákona nesmí být spojení soutěžitelů podléhající povolení Úřadu uskutečňováno před podáním návrhu na zahájení řízení podle § 15 odst. 1 zákona a před právní mocí rozhodnutí Úřadu, kterým se spojení povoluje.
44. Stanovením zákazu uskutečňovat spojení soutěžitelů před podáním návrhu na zahájení řízení o jeho povolení a před právní mocí rozhodnutí Úřadu, kterým se toto spojení povoluje, je chráněn základní princip, na kterém je systém kontroly spojování soutěžitelů v České republice postaven. Tímto základním principem je *ex ante* kontrola dopadů spojení na hospodářskou soutěž na relevantním trhu, tj. taková kontrola, která je prováděna Úřadem před tím, než je dané spojení soutěžitelů uskutečněno.
45. Nekontrolované spojování soutěžitelů může potencionálně přinášet narušení účinné soutěže a poškozovat tím i spotřebitele. Závažnost tohoto přestupku je obecně dána skutečností, že jeho uskutečňováním dochází k narušení základního principu systému kontroly spojování soutěžitelů. Řešený přestupek je přitom v obecné rovině nepochybně způsobilý narušit objekt chráněný ve veřejném zájmu, jímž je ochrana férové hospodářské soutěže (srov. § 1 odst. 1 zákona), tedy naplnit materiální stránku přestupku stanoveného v § 18 odst. 1 zákona.
46. Spojující se soutěžitelé mohou v souladu s § 18 odst. 3 a 4 zákona požádat Úřad o povolení výjimky ze zákazu uskutečňování spojení stanoveného v § 18 odst. 1 zákona.
47. Úřad v rámci své rozhodovací praxe rozlišuje mezi získáním možnosti kontrolovat²⁵ daného soutěžitele (např. nabytím akcií či obchodních podílů), které samo o sobě neznamena porušení zákazu stanoveného v § 18 odst. 1 zákona, a faktickou realizací takové možnosti, tj. uplatněním kontroly vedoucí k ovlivnění soutěžního chování kontrolovaného soutěžitele, které naproti tomu k porušení zmíněného zákazu vede.
48. Úřad také současně již několikrát deklaroval způsoby, kterými ve smyslu zákona dochází k uskutečňování spojení, tedy nejčastěji výkonem hlasovacích práv spojených s držením účastnických cenných papírů, obchodních a členských podílů, pokud toto hlasování má vliv na obchodní chování jiného soutěžitele, na odvolání a jmenování členů představenstva a dozorčí rady či rozhodování o rozdělení zisku. Stejně tak Úřad konstatoval a ve své rozhodovací praxi konstantně aplikuje výklad § 18 odst. 1 zákona, jehož smyslem je zabránění jakéhokoli výkonu hlasovacích práv před právní mocí rozhodnutí o povolení spojení.²⁶

IV.3 Vymezení soutěžitele

49. Adresátem norem soutěžního práva je soutěžitel. Legální definice soutěžitele daná § 2 odst. 1 zákona je interpretována velmi široce a zahrnuje v podstatě jakékoli subjekty (včetně tzv. *non* subjektů), které se (alespoň nepřímo) účastní hospodářské soutěže.

²⁵ Přičemž možnost kontroly je založena na možnosti výkonu rozhodujícího vlivu na chování jiného soutěžitele.

²⁶ Viz např. rozhodnutí Úřadu ve věci porušení zákazu předčasného uskutečňování spojení soutěžitelů, jehož se dopustila společnost CSG INDUSTRY a.s. (sp. zn. ÚOHS-S0491/2020/KS); <https://www.uohs.cz/cs/hospodarska-soutez/sbirky-rozhodnuti/detail-17536.html>.

50. V kontextu unijního práva je pojem soutěžitel stavěn na roveň pojmu podnik, a proto lze při výkladu tohoto pojmu vycházet i z unijní judikatury, dle které je soutěžitelem jakýkoliv subjekt vykonávající hospodářskou činnost nezávisle na právním postavení tohoto subjektu a způsobu jeho financování.²⁷ Hospodářskou činností je pak jakákoliv činnost spočívající v nabízení zboží nebo poskytování služeb na daném trhu. Z unijní judikatury dále vyplývá, že pojmem podnik, resp. soutěžitel, je v soutěžním právu třeba rozumět hospodářskou jednotku, i když je po právní stránce příslušná hospodářská jednotka tvořena několika osobami, a to bez ohledu na skutečnost, zda se jedná o osoby fyzické či právnické. Pod pojem soutěžitel tedy mohou spadat nejrůznější podnikatelská sdružení či uskupení, tj. i mateřské a dceřiné společnosti, na které je z hlediska soutěžního práva nahlíženo jako na tzv. jednoho soutěžitele, za předpokladu, že tvoří tzv. jednu hospodářskou jednotku (*single economic unit*).²⁸
51. Soutěžitel EPH, jehož součástí společně s dalšími personálně a majetkově propojenými společnostmi a současně podnikateli je mj. i společnost EPET, vykonává hospodářskou činnost, a tudíž představuje ve smyslu zákona soutěžitele působícího v jednotlivých výše uvedených oblastech činnosti (viz kapitola II.).

IV.4 Právní posouzení jednání Soutěžitele EPH

52. Ke Spojení soutěžitelů EPET / Gazela Energy došlo na základě Smlouvy o převodu akcií uzavřené dne [... *OBCHODNÍ TAJEMSTVÍ* ...], v jejímž důsledku společnost EPET nabyla akcie představující 100 % na základním kapitálu a hlasovacích právech ve společnosti Gazela Energy. K zápisu společnosti EPET jako jediného akcionáře společnosti Gazela Energy do obchodního rejstříku došlo dne 1. 6. 2023. Uvedená transakce představovala spojení soutěžitelů ve smyslu § 12 odst. 2 zákona (viz kapitola I.2).
53. Předmětná transakce splňovala i obrátové notifikační kritérium stanovené v § 13 zákona, protože v posledním účetním období, které spojení předcházelo (tj. v účetním období roku 2021), přesahovaly čisté obraty spojujících se soutěžitelů prahové hodnoty stanovené v § 13 písm. a) zákona (viz kapitola II.).
54. Společnost EPET, resp. Soutěžitel EPH, tedy byl povinen podat návrh na povolení Spojení soutěžitelů EPET / Gazela Energy. Návrh však podal až dne 26. 1. 2023. Úřad toto spojení soutěžitelů povolil dne 15. 2. 2023 Rozhodnutím o povolení spojení, které nabylo právní moci dne 26. 5. 2023 (viz kapitola I.2).
55. Do právní moci Rozhodnutí o povolení spojení byl Soutěžitel EPH v souladu se zákazem předčasného uskutečňování spojení soutěžitelů, který je stanoven v § 18 odst. 1 zákona, povinen zdržet se uskutečňování Spojení soutěžitelů EPET / Gazela Energy.²⁹ Dané však Soutěžitel EPH neučinil, neboť jeho návrhu na povolení spojení soutěžitelů předcházely mimo jiné kroky učiněné na základě Smlouvy o převodu akcií (viz kapitola III.) spočívající v tom, že:
- společnost EPET dne 21. 12. 2022 převzala od společnosti VORAGO seznam zákazníků a odběrných míst, se kterými měla společnost Gazela Energy uzavřeny smlouvy o dodávce elektřiny a/nebo zemního plynu či smlouvy o sdružených službách dodávky elektřiny a/nebo zemního plynu,

²⁷ Viz např. rozsudek SDEU C-41/90 ze dne 23. 4. 1991 ve věci Höfner a Elser v. Macrotron GmbH (odst. 21).

²⁸ Viz např. rozsudek Soudního dvora Evropské unie C-189/02 P, C-202/02 P, C-205/02 P až C-208/02 P a C-123/02 P ze dne 28. 5. 2005 ve věci Dansk Rørindustri (odst. 112 a násl.)

²⁹ Účastník řízení nepodal Úřadu návrh na povolení výjimky ze zákazu uskutečňování spojení podle § 18 odst. 3 zákona.

- na základě dohody společnosti EPET se společností VORAGO dne [... *OBCHODNÍ TAJEMSTVÍ* ...] (obsažené ve Smlouvě o převodu akcií) došlo rozhodnutím jediného akcionáře při výkonu působnosti valné hromady společnosti Gazela Energy s účinností k 1. 1. 2023:
 - o ke změně stanov společnosti Gazela Energy tak, že byl rozšířen počet členů představenstva této společnosti na dva, přičemž za tuto společnost nově měli jednat vždy oba členové představenstva společně,
 - o ke jmenování za druhého člena představenstva společnosti Gazela Energy pana P. Š., který v té době byl členem představenstva společnosti EPET,
 - o k odvolání dosavadního člena dozorčí rady společnosti Gazela Energy, kterým byl pan A. Š., a
 - o ke zvolení za nového člena dozorčí rady společnosti Gazela Energy paní M. H., která byla v té době zástupkyní společnosti EPET, a
 - společnost EPET zavázala (dohodou obsaženou ve Smlouvě o převodu akcií) společnost VORAGO, aby ke dni 31. 12. 2022 ukončila veškeré dodavatelské smlouvy na dodávku elektřiny a/nebo zemního plynu, které měla uzavřené společnost Gazela Energy se svými dodavateli, vyjma smlouvy o dodávce zemního plynu uzavřené mezi společnostmi Gazela Energy a EPET pro roky 2022 až 2024.
56. Úřad hodnotí každý z jednotlivých vyjmenovaných kroků, ke kterým došlo v souvislosti se Smlouvou o převodu akcií, jako faktickou realizaci výkonu kontroly, a tedy jako uskutečňování Spojení soutěžitelů EPET / Gazela Energy.
57. Úřad vymezil počátek jednání spočívajícího v uskutečňování spojení před podáním návrhu na zahájení řízení o povolení spojení a před právní mocí rozhodnutí Úřadu, kterým se spojení povoluje, dnem 21. 12. 2022, tj. dnem, kdy Soutěžitel EPH převzal od společnosti VORAGO seznam zákazníků a odběrných míst, se kterými měla společnost Gazela Energy uzavřeny smlouvy o dodávce elektřiny a/nebo zemního plynu či smlouvy o sdružených službách dodávky elektřiny a/nebo zemního plynu. Uvedené považuje Úřad za krok směřující a plně související s převzetím kontroly nad společností Gazela Energy.
58. Jak totiž vyplývá z unijní judikatury,³⁰ k uskutečnění spojení ve smyslu článku 7 odst. 1 nařízení Rady (ES) č. 139/2004 o kontrole spojování podniků (dále jen „**Nařízení Rady**“) dojde v okamžiku, kdy strany spojení uskuteční operace přispívající k trvalé změně kontroly cílového podniku. Okolnost, že jakékoli částečné uskutečnění spojení spadá do působnosti tohoto článku, tedy odpovídá požadavku zajistit účinnou kontrolu spojení podniků. Kdyby totiž bylo stranám spojení zakázáno uskutečnit spojení prostřednictvím jediné operace, ale mohly by k témuž výsledku dojít postupnými částečnými operacemi, snižovalo by to užitečný účinek zákazu obsaženého v článku 7 Nařízení Rady a ohrožovalo by to tedy předběžnou povahu kontroly stanovenou uvedeným Nařízením Rady, jakož i dosažení jeho cílů.
59. K ukončení protiprávního jednání došlo dne 25. 5. 2023, tj. dnem předcházejícím dnu nabytí právní moci Rozhodnutí o povolení spojení (26. 5. 2023).

³⁰ Viz rozsudek Soudního dvora Evropské unie C-633/16, ve věci žádosti o rozhodnutí o předběžné otázce na základě článku 267 SFEU, podané rozhodnutím SØ- og Handelsretten, v řízení Ernst & Young P/S proti Konkurrencerådet ze dne 31. 5. 2018 (odst. 46–47).

60. Na základě výše uvedených skutečností tak Úřad uzavírá, že Soutěžitel EPH uskutečňoval spojení soutěžitelů tím, že vykonával ode dne 21. 12. 2022 do dne 25. 5. 2023 faktickou kontrolu nad společností Gazela Energy před podáním návrhu na povolení spojení soutěžitelů, jakož i po jeho podání, avšak před právní mocí Rozhodnutí o povolení spojení, a proto tedy jednal v rozporu s § 18 odst. 1 zákona.

IV.5 Další podmínky pro posouzení jednání Soutěžitele EPH

61. Zjištěné jednání Soutěžitele EPH představuje porušení zákazu uskutečňování spojení před podáním návrhu na zahájení řízení o povolení spojení a před právní mocí rozhodnutí Úřadu, kterým se spojení povoluje, stanoveného v § 18 odst. 1 zákona, a tedy naplňuje přestupek podle § 22a odst. 1 písm. d) zákona (viz níže).
62. Úřad posuzované jednání Soutěžitele EPH hodnotí jako trvajícím přestupek (ve smyslu § 8 přestupkového zákona),³¹ kdy je vyvolán protiprávní stav (dne 21. 12. 2022), a ten je následně udržován (do dne 25. 5. 2023, kdy došlo k dokonání přestupku).
63. Pokud jde o naplnění materiální stránky přestupku, Úřad uvádí, že předmětný přestupek je v obecné rovině nepochybně způsobilý narušit objekt chráněný ve veřejném zájmu, kterým je ochrana férové hospodářské soutěže.
64. Na tomto místě pokládá Úřad za podstatné uvést, že při posouzení možných dopadů Spojení soutěžitelů EPET / Gazela Energy bylo zjištěno, že předmětné spojení nevedlo k podstatnému narušení hospodářské soutěže na žádném z trhů, na kterých na území České republiky působí spojující se soutěžitelé. Proto Úřad uvedené spojení soutěžitelů Rozhodnutím o povolení spojení povolil ve zjednodušeném řízení o povolení spojení soutěžitelů.
65. Za protisoutěžní jednání spočívající v uskutečnění spojení soutěžitelů v rozporu s 18 odst. 1 zákona činí Úřad odpovědnou společnost EPET, jako právnickou osobu s právní osobností a adresáta práv a povinností, jednající jako soutěžitel.
66. Úřad při hodnocení odpovědnosti společnosti EPET za předmětný přestupek rovněž posuzuje, zda jsou naplněny předpoklady pro zproštění její odpovědnosti.³² Úřad konstatuje, že neshledal existenci žádné objektivní skutečnosti, která by společnost EPET nutila porušovat její právní povinnost a uskutečňovat tak spojení soutěžitelů v rozporu se zákonem a v důsledku které by společnost EPET nemohla porušování zabránit ani při vynaložení veškerého úsilí, které bylo možné požadovat. Nejsou tak dány předpoklady pro zproštění odpovědnosti společnosti EPET za uvedený přestupek podle § 21 odst. 1 přestupkového zákona.

IV.6 Závěr právního posouzení

67. Účastník řízení, společnost EPET, se uznává vinným ze spáchání trvajícím přestupku dle § 22a odst. 1 písm. d) zákona, kterého se v období od 21. 12. 2022 do 25. 5. 2023 jako soutěžitel dopustil tím, že v rozporu s § 18 odst. 1 zákona uskutečňoval Spojení soutěžitelů EPET / Gazela Energy dříve, než podal návrh na zahájení řízení o povolení spojení a před právní mocí Rozhodnutí o povolení spojení, jak je uvedeno ve výroku I. tohoto rozhodnutí.

³¹ Viz např. odst. 35 rozsudku Krajského soudu v Brně sp. zn. 29 Af 64/2012 ze dne 26. 6. 2014.

³² Podle § 21 odst. 1 přestupkového zákona právnická osoba za přestupek neodpovídá, jestliže prokáže, že vynaložila veškeré úsilí, které bylo možno požadovat, aby přestupku zabránila.

V. Odůvodnění výše pokuty

V.1 Obecná východiska

68. Podle § 22a odst. 1 písm. d) zákona se právnická nebo podnikající fyzická osoba jako soutěžitel dopustí přestupku tím, že uskutečňuje spojení v rozporu s § 18 odst. 1 zákona. Dle § 22a odst. 2 zákona se za přestupek podle odstavce 1 písm. d) zákona uloží pokuta do 10 mil. Kč nebo 10 % z čistého obratu dosaženého soutěžitelem za poslední ukončené účetní období.
69. Úřad dlouhodobě a konstantně v rozhodovací praxi ukládá soutěžitelům, kteří jsou podnikateli, pokuty dle obrátového kritéria. Uvedený způsob stanovení horní hranice sazby pokuty odráží potřebu reflektovat ekonomickou sílu soutěžitele, která je velmi podstatným hlediskem proporcionality, a zajistit tak spravedlnost pokuty.³³ Úřad tedy v daném případě za horní hranici považuje částku 10 % z čistého obratu dosaženého Soutěžitelem EPH za poslední ukončené účetní období.
70. Stanovení výše pokuty v mezích zákona je tedy věcí správního uvážení Úřadu,³⁴ které se v konkrétním případě odvíjí od posouzení skutkových okolností daného případu. Uložená pokuta by měla plnit jak funkci represivní, tak funkci preventivní.³⁵ Je požadováno, aby Úřadem uložená pokuta nepřekračovala zákonnou maximální hranici a dále aby Úřad posoudil též celkovou aktuální finanční a majetkovou situaci soutěžitele, zda uložená pokuta pro něj nebude likvidační.³⁶
71. Úřad konstatuje, že posuzované jednání Soutěžitele EPH představuje porušení § 18 odst. 1 zákona a že jsou v daném případě splněny podmínky pro uložení pokuty dle § 22a odst. 2 zákona za spáchání přestupku dle § 22a odst. 1 písm. d) zákona.

V.2 Vyměření pokuty

72. Při vymezení konkrétní výše pokuty je Úřad povinen vyjít ze zákonných kritérií, která má tato pokuta v sobě odrážet. Podle § 22b odst. 1 zákona se při určení výměry pokuty právnické osobě přihlídnou k závažnosti přestupku, zejména ke způsobu jeho spáchání a jeho následkům a k okolnostem, za nichž byl spáchán. Dále se přihlídnou k jednání právnické osoby v průběhu řízení před Úřadem a její snaze odstranit škodlivé následky přestupku. Dle § 38 přestupkového zákona Úřad rovněž přihlídnou k délce doby, po kterou trval protiprávní stav udržovaný protiprávním jednáním pachatele. Vyměření pokuty je výsledkem hodnocení řady faktických, ekonomických a právních skutečností, při respektování zákonných kritérií pro uložení pokuty, zásady přiměřenosti a zásady individualizace správního trestu.
73. Při stanovování pokuty postupuje Úřad v souladu s pravidly stanovenými v Metodice pokut,³⁷ která spolu s obecnými principy správního trestání představují komplexní úpravu ukládání pokut i jejich vyměřování.

³³ Srov. odst. 19 a 20 rozsudku Nejvyššího správního soudu (dále jen „NSS“) sp. zn. 5 As 204/2019-64 ze dne 14. 9. 2020.

³⁴ Srov. str. 9 rozsudku NSS sp. zn. 7 As 15/2013 ze dne 11. 7. 2013.

³⁵ Srov. odst. 23 rozsudku NSS sp. zn. 5 As 204/2019-64 ze dne 14. 9. 2020.

³⁶ Srov. str. 92 rozsudku NSS sp. zn. 5 Afs 7/2011-619 ze dne 29. 3. 2012.

³⁷ Viz dokument Úřadu nazvaný *Postup při stanovení výše pokut ukládaných za porušení zákona o ochraně hospodářské soutěže*. Revidované *Oznámení o postupu při uložení trestu a stanovení jeho výše za porušení zákona o ochraně hospodářské soutěže* Úřad neaplikuje z důvodu spáchání nyní řešeného přestupku před jeho účinností (1. 1. 2024).

74. V případech uskutečňování spojení soutěžitelů v rozporu se zákazem stanoveným v § 18 odst. 1 zákona vymezuje Metodika pokut zvláštní pravidla pro určení hodnoty tržeb.³⁸
75. Úřad bere v úvahu hodnotu tržeb obou spojujících se soutěžitelů, tedy čistý obrat Soutěžitele EPH, včetně nabývané společnosti Gazela Energy, za poslední ukončené účetní období, ve kterém docházelo k protiprávnímu jednání (rok 2022), dosažený na území České republiky. Hodnota tržeb spojujících se soutěžitelů představuje částku [... *OBCHODNÍ TAJEMSTVÍ* ...] Kč (viz kapitola II.).
76. Podíl hodnoty tržeb se určí s ohledem na typovou závažnost danou samotnou charakteristikou přestupku a závažnost individuální, vyplývající ze způsobu a okolností jeho spáchání a jeho dopadů.
77. Z hlediska typové závažnosti přestupku se nyní posuzované protiprávní jednání Soutěžitele EPH řadí do kategorie méně závažných přestupků, a to z důvodu, že Úřad Spojení soutěžitelů EPET / Gazela Energy nejenže povolil, ale ani nepodmínil závazky.³⁹
78. U této kategorie závažnosti je podíl hodnoty tržeb zpravidla stanoven do 5 %.⁴⁰ Protože Úřad vydal Rozhodnutí o povolení spojení ve zjednodušeném řízení, jsou dány důvody pro snížení uvedeného podílu; maximální podíl hodnoty tržeb tak je do 1 %.⁴¹
79. Při posuzování individuální závažnosti přestupku⁴² Úřad v tomto konkrétním případě zohlednil, že uskutečnění Spojení soutěžitelů EPET / Gazela Energy nevedlo k podstatnému narušení hospodářské soutěže a že nebyl zjištěn závažný negativní dopad protiprávního jednání na hospodářskou soutěž a na spotřebitele. Úřad vzal v rámci posuzování v úvahu také skutečnost, že Soutěžitel EPH své jednání nezatajoval, neboť v rámci přednotifikačního jednání předložil Úřadu kopii Smlouvy o převodu akcií, ze které toto jednání vyplynulo, popř. některé změny provedené ve společnosti Gazela Energy (změna stanov a změna v orgánech společnosti) byly veřejně dohledatelné v obchodním rejstříku, resp. ve sbírce listin.
80. Vzhledem k výše uvedeným skutečnostem Úřad stanovil podíl hodnoty tržeb ve výši 0,1 %.
81. Délka trvání protisoutěžního jednání byla kratší než 1 rok (od 21. 12. 2022 do 25. 5. 2023). Koeficient času je proto roven 1.
82. Základní částku pokuty, vyměřenou jako součin podílu hodnoty tržeb a koeficientu času, stanovil Úřad ve výši [... *OBCHODNÍ TAJEMSTVÍ* ...] Kč.
83. Úřad při výpočtu pokuty zohlednil rovněž polehčující okolnosti. Konkrétně skutečnost, že Soutěžitel EPH sám na své protiprávní jednání Úřad upozornil s tím, že návrh na povolení spojení nebyl podán z důvodu administrativního pochybení, a zároveň usiloval o zjednání nápravy, když na základě jeho návrhu bylo dne 26. 1. 2023 zahájeno Řízení o povolení spojení. Soutěžitel EPH navíc s Úřadem v průběhu Správního řízení spolupracoval nad rámec jeho zákonné povinnosti.

³⁸ Viz bod 3.6 Metodiky pokut.

³⁹ Viz bod 3.16 Metodiky pokut.

⁴⁰ Viz bod 3.19 bod (iii) Metodiky pokut.

⁴¹ Viz bod 3.22 Metodiky pokut.

⁴² Viz bod 3.17 Metodiky pokut.

84. Vzhledem k výše uvedeným polehčujícím okolnostem, především k tomu, že Úřad Správní řízení zahájil poté, co Soutěžitel EPH sám dobrovolně upozornil na své protiprávní jednání, fakticky se přiznal ke spáchání předmětného přestupku, aniž by o něm měl Úřad jakoukoli předcházející indicii, a v průběhu Správního řízení s Úřadem spolupracoval nad rámec svých zákonných povinností, snížil Úřad základní částku pokuty o 70 %.⁴³ V nyní posuzovaném případě Úřad žádné přitěžující okolnosti neshledal.

V.3 Výše pokuty

85. Pokuta po zaokrouhlení na celé tisíce dolů činí [... *OBCHODNÍ TAJEMSTVÍ* ...] Kč.
86. Pokuta nepřevyšuje zákonem stanovenou hranici 10 % z celkového čistého obratu dosaženého Soutěžitelem EPH za poslední ukončené účetní období.
87. Jelikož Soutěžitel EPH splnil všechny podmínky narovnání, snížil Úřad výslednou částku pokuty o 20 %.
88. Po zohlednění všech shora uvedených skutečností činí konečná výše pokuty uložená Soutěžiteli EPH po zaokrouhlení na celé tisíce dolů částku **18 840 000 Kč**.
89. Úřad nepovažuje konečnou výši pokuty s ohledem na ekonomické údaje týkající se Soutěžitele EPH za likvidační.

V.4 Úhrada pokuty

90. Uloženou pokutu je společnost EPET povinna uhradit ve lhůtě uvedené ve výroku II. tohoto rozhodnutí na účet Celního úřadu pro Jihomoravský kraj, číslo účtu 3754-17721621/0710, jako variabilní symbol se uvede identifikační číslo společnosti EPET.

VI. Náklady řízení

91. Vzhledem k tomu, že Úřad v rámci správního řízení dospěl k závěru, že společnost EPET vytýkaným jednáním porušila § 18 odst. 1 zákona, jsou splněny zákonné podmínky dané § 95 odst. 1 přestupkového zákona, ve znění zákona č. 277/2019 Sb., v návaznosti na § 79 odst. 5 správního řádu, k uložení náhrady nákladů správního řízení. S ohledem na rozsah prováděného dokazování má Úřad za to, že se jednalo o zvláště složitý případ, a proto dle § 6 vyhlášky č. 520/2005 Sb., o rozsahu hotových výdajů a ušlého výdělků, které správní orgán hradí jiným osobám, a o výši paušální částky nákladů řízení, ve znění pozdějších předpisů určil paušální částku nákladů řízení, jež je společnost EPET povinna uhradit, ve výši 3 500 Kč.
92. Náklady řízení je společnost EPET povinna uhradit ve lhůtě uvedené ve výroku III. tohoto rozhodnutí na účet Úřadu vedený u České národní banky v Brně, číslo účtu 19-24825621/0710, konstantní symbol 1148, variabilní symbol 2023000484.

VII. Závěr

93. Ze všech shora podaných důvodů Úřad konstatuje, že společnost EPET, jako soutěžitel, byla uznána vinnou ze spáchání přestupku dle zákona spočívajícím v uskutečnění spojení v rozporu s § 18 odst. 1 zákona, a proto rozhodl v souladu s § 67 odst. 1 správního řádu, jak je uvedeno ve výroku tohoto rozhodnutí.

⁴³ Obdobným způsobem Úřad postupoval v rámci řízení ve věci porušení zákazu předčasného uskutečňování spojení soutěžitelů stanoveného v § 18 odst. 1 zákona ze strany společnosti ARMEX Oil, s.r.o., viz správní řízení vedené Úřadem pod sp. zn. ÚOHS-S164/2015/KS, resp. ÚOHS-R21/2016/HS.

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.

otisk úředního razítka

Mgr. Ing. Kamil Nejezchleb, Ph.D.
místopředseda

Obdrží

JUDr. Martin Nedelka, Ph.D., advokát
Nedelka Kubáč advokáti s.r.o.
Olivova 4
110 00 Praha 1
IDDS: caxgtbk

Vypraveno dne

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

Právní moc: 23. 4. 2024.