



UOHSX00CRK4V

ÚŘAD PRO OCHRANU HOSPODÁŘSKÉ SOUTĚŽE



ROZHODNUTÍ

Č. j.: ÚOHS-S0312/2019/KS-27451/2019/840/DVá

Brno 8. 10. 2019

Úřad pro ochranu hospodářské soutěže ve správním řízení sp. zn. ÚOHS-S0312/2019/KS, zahájeném dne 14. 8. 2019 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 účastníka řízení, společnosti BENU Česká republika a.s., se sídlem Praha 10 - Hostivař, K Pérovně 945/7, IČO 49621173, zastoupené JUDr. Pavlem Koukalem, advokátem, se sídlem Praha 1, Platnéřská 2, na povolení spojení soutěžitelů ve smyslu § 12 a násl. téhož zákona, vydává toto

ROZHODNUTÍ:

Spojení soutěžitelů BENU Česká republika a.s., se sídlem Praha 10 - Hostivař, K Pérovně 945/7, IČO 49621173, na straně jedné, a DIFFERENT PHARMA a.s., se sídlem Třinec, Lyžbice, nám. Svobody 527, IČO 05593581, na straně druhé, ke kterému má dojít dle § 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, na základě Rámcové smlouvy o převodu cenných papírů a Smlouvy o převodu cenných papírů, které mají být uzavřeny mezi společnostmi BENU Česká republika a.s., jako nabyvatelem, a Potysz health, investiční fond s proměnným základním kapitálem, a.s., se sídlem Třinec, Lyžbice, nám. Svobody 527, jako převodcem, v jejichž důsledku má společnost BENU Česká republika a.s. získat akcie představující 100 % základního kapitálu a hlasovacích práv ve společnosti DIFFERENT PHARMA a.s., a tím i možnost tuto společnost přímo výlučně kontrolovat, se dle § 16 odst. 2 téhož zákona

POVOLUJE.

ODŮVODNĚNÍ

1. Při posuzování spojení soutěžitelů vycházel Úřad pro ochranu hospodářské soutěže (dále jen „Úřad“) zejména z návrhu na povolení spojení, dotazníku k povolení spojení, návrhů listin zakládajících spojení, výpisů z obchodního rejstříku, výročních zpráv, jakož i dalších skutečností týkajících se spojujících se soutěžitelů. Úřad zohlednil rovněž svoji předchozí rozhodovací praxi a přihlédl k rozhodovací praxi Evropské komise ve spojení dotčené oblasti.
2. Skutečnost, že se Úřad spojením 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), ve znění pozdějších předpisů (dále též „zákon“), zveřejněna v Obchodním věstníku č. OV02942690 ze dne 19. 8. 2019. Tato skutečnost byla současně zveřejněna na internetových stránkách Úřadu. Ve stanovené lhůtě 5 dnů pro podání případných připomínek, ani později, Úřad neobdržel žádnou námitku k uvedenému spojení soutěžitelů.
3. Za účelem získání informací potřebných k náležitému zjištění skutkového stavu v oblasti dotčené předmětným spojením Úřad oslovil konkurenty spojujících se soutěžitelů na některých trzích dotčených posuzovaným spojením soutěžitelů se žádostí o poskytnutí informací a vyjádření k předmětnému spojení. Úřad tak při hodnocení možných dopadů posuzovaného spojení soutěžitelů vycházel rovněž z vyjádření a informací oslovených soutěžitelů, které tito poskytli ve svých odpovědích.
4. V průběhu správního řízení o povolení předmětného spojení soutěžitelů Úřad zaslal Účastníkovi řízení dvě výzvy k doplnění návrhu na povolení spojení.
5. Podle § 16 odst. 6 zákona může Úřad účastníka řízení písemně vyzvat, aby uvedl další skutečnosti nezbytné pro vydání rozhodnutí o povolení spojení nebo aby o takových skutečnostech předložil další důkazy. Doba ode dne doručení takové výzvy účastníkovi řízení do dne, kdy bude tato povinnost splněna, se do lhůt podle odstavců 2 a 5 nezapočítává.
6. Z citovaného ustanovení § 16 odst. 6 zákona vyplývá, že výzva účastníkovi řízení k doplnění návrhu na povolení spojení (tj. k uvedení dalších skutečností nezbytných pro vydání rozhodnutí o povolení spojení) má za následek stavení lhůty pro vydání rozhodnutí ve věci povolení spojení, když doba ode dne doručení takové výzvy účastníkovi řízení do dne, kdy bude tato povinnost splněna, se do lhůt pro vydání rozhodnutí ve věci povolení spojení nezapočítává.
7. První z výzev Úřadu k doplnění návrhu na povolení spojení („Výzva č. 1“) byla doručena společnosti BENU Česká republika a.s., se sídlem Praha 10 - Hostivař, K Pérovně 945/7, IČO 49621173 (dále jen také jen „BENU“, „Navrhovatel“ či „Účastník řízení“), dne 30. 8. 2019, přičemž Úřad od Účastníka řízení informace a podklady požadované Výzvou č. 1 obdržel dne 4. 9. 2019. Lhůta pro vydání rozhodnutí o povolení spojení tak mezi doručením Výzvy č. 1 Účastníkovi řízení a doplněním požadovaných informací a podkladů Úřadu nebyla 5 dnů.
8. Druhá výzva Úřadu k doplnění návrhu na povolení spojení („Výzva č. 2“) byla doručena Účastníkovi řízení dne 12. 9. 2019. Úřad od Účastníka řízení informace a podklady požadované Výzvou č. 2 obdržel dne 2. 10. 2019. Lhůta pro vydání rozhodnutí o povolení

spojení tak mezi doručením Výzvy č. 2 Účastníkovi řízení a doručením požadovaných informací a podkladů Úřadu neběžela 20 dnů.

9. V průběhu správního řízení sp. zn. ÚOHS-S0312/2019/KS Úřad dne 2. 10. 2019 Úřad obdržel návrh Účastníka řízení na zúžení návrhu na zahájení řízení o povolení spojení soutěžitelů podle § 45 odst. 4 zákona č. 500/2004 Sb., správní řád, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „správní řád“). V této souvislosti Navrhovatel uvedl, že bere zpět svůj návrh na povolení spojení soutěžitelů ve vztahu k nabytí kontroly nad společností RENERGY ONE, s.r.o., se sídlem Třinec, Lyžbice, nám. Svobody 527, IČO 27798119 (dále jen „RENERGY ONE“), resp. zužuje předmět návrhu tak, aby ve stávajícím řízení vedeném pod sp. zn. ÚOHS-S0312/2019/KS bylo rozhodnuto pouze o posouzení dopadů spojení soutěžitelů ve vztahu k možnosti kontrolovat společnost DIFFERENT PHARMA a.s., se sídlem Třinec, Lyžbice, nám. Svobody 527, IČO 05593581 (dále také jen „DIFFERENT PHARMA“ či „Nabývaný soutěžitel“), ze strany společnosti BENU.
10. V návaznosti na výše uvedené Úřad svým úředním záznamem¹ konstatoval, že ode dne přijetí návrhu společnosti BENU na zúžení návrhu na zahájení řízení o povolení spojení soutěžitelů, tj. od 2. 10. 2019, ve správním řízení vedeném pod sp. zn. ÚOHS-S0312/2019/KS posuzuje dopady spojení soutěžitelů pouze ve vztahu k možnosti společnosti BENU nabýt kontrolu nad společností DIFFERENT PHARMA.

I. Notifikační podmínky

11. K navrhované transakci má dojít na základě Rámcové smlouvy o převodu cenných papírů a Smlouvy o převodu cenných papírů, které mají být uzavřeny mezi společnostmi BENU, jako nabyvatelem, a Potysz health, investiční fond s proměnným základním kapitálem, a.s., se sídlem Třinec, Lyžbice, nám. Svobody 527, jako převodcem.
12. V konečném důsledku realizace předmětné transakce má společnost BENU získat akcie představující 100% podíl na základním kapitálu a hlasovacích právech ve společnosti DIFFERENT PHARMA, a tím i možnost tuto společnost výlučně kontrolovat.
13. Posuzovaná transakce má být realizována v několika postupných krocích, když součástí této realizace je rovněž proces restrukturalizace nabývané skupiny společností, ve které společnost DIFFERENT PHARMA dosud vykonávala výlučnou kontrolu nad společnostmi HELA – CZ spol. s r.o., se sídlem Kralupy nad Vltavou, Nerudova 1093, IČO 26424061 (dále jen „HELA“), a RENERGY ONE.
14. Společnost HELA, která je v období před realizací předmětné transakce kontrolována společností DIFFERENT PHARMA, provozuje polikliniku ve městě Kralupy nad Vltavou a čtyři lékárny. K výše uvedené restrukturalizaci má dojít tak, že bude odštěpena část jmění společnosti HELA představovaná čtyřmi lékárnami, která má být následně převedena formou sloučení na společnost DIFFERENT PHARMA nebo jí kontrolovanou nově účelově založenou společnost. Společnost HELA má být poté převedena na třetí osobu, odlišnou od společnosti DIFFERENT PHARMA a nebude tak součástí posuzované transakce.
15. V případě společnosti RENERGY ONE, která byla ke dni návrhu na povolení spojení soutěžitelů rovněž přímo kontrolována ze strany společnosti DIFFERENT PHARMA, bude před realizací posuzované transakce obchodní podíl představující 100 % základního kapitálu

¹ Viz Úřední záznam č.j.: ÚOHS-S0312/2019/KS-27064/2019/840/DVá ze dne 3. 10. 2019.

a hlasovacích práv ve společnosti RENERGY ONE převeden společností DIFFERENT PHARMA tak, že společnost RENERGY ONE zůstane kontrolována převodcem, kterým je Potysz health, investiční fond s proměnným základním kapitálem, a.s. V důsledku realizace uvedeného kroku tak společnost RENERGY ONE rovněž nebude součástí posuzované transakce.

16. Posuzovaná transakce představuje spojení soutěžitelů podle § 12 odst. 2 zákona, neboť podle citovaného ustanovení 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 nebo 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.
17. Dále se Úřad zabýval otázkou, zda předmětné spojení splňuje také druhé notifikační kritérium, stanovené v § 13 zákona. Vzhledem k tomu, že 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 spojující se soutěžitelé dosáhli každý za poslední účetní období na trhu České republiky čistého obratu vyššího než 250 milionů Kč, je notifikační podmínka stanovená v § 13 písm. a) zákona splněna. Navrhované spojení soutěžitelů tak podléhá povolení Úřadu.

II. Charakteristika spojujících se soutěžitelů

18. Společnost **BENU** se na území České republiky sama či prostřednictvím svých dceřiných společností, a to Lékárna Dobruška s.r.o., IČO 2593650, a Lékárna Valdštejnova s.r.o., IČO 07329938, obě se sídlem Praha 10 - Hostivař, K Pérovně 945/7, zabývá zejména provozováním veřejných lékáren a maloobchodním prodejem léčiv a jiných lékárenských produktů konečným spotřebitelům, v menším rozsahu působí rovněž i v oblasti velkoobchodní distribuce léčiv. Společnost BENU je součástí podnikatelské skupiny, v jejímž čele stojí společnost PHOENIX lékárenský velkoobchod s.r.o., se sídlem Praha 10 - Hostivař, K Pérovně 945/7, IČO 45359326 (dále jen „PHOENIX“), která je činná především v oblasti velkoobchodní distribuce léčiv a souvisejícího zboží lékárnám. Společnost PHOENIX současně na území České republiky kontroluje mj. i společnost LIVSANE s.r.o., se sídlem Praha 10 - Hostivař, K Pérovně 945/7, IČO 06196667, která se zabývá prodejem zdravotních potřeb, kosmetiky, vitamínů a doplňků stravy (společnost PHOENIX a všechny společnosti přímo či nepřímo jí kontrolované dále také jen „Skupina Phoenix“).
19. Nabývaná společnost **DIFFERENT PHARMA** se sama či prostřednictvím svých dceřiných společností (HELA a RENERGY ONE)² na území České republiky rovněž zabývá především provozováním sítě lékáren a maloobchodním prodejem léčiv a jiných lékárenských produktů konečným spotřebitelům.

III. Vymezení relevantních trhů

20. Za účelem zjištění, zda navrhované spojení soutěžitelů nebude mít za následek podstatné narušení hospodářské soutěže, zejména proto, že by jím vzniklo nebo bylo posíleno dominantní postavení spojujících se soutěžitelů nebo některého z nich, Úřad vymezuje relevantní trh, kterým je v souladu s § 2 odst. 2 zákona trh zboží, které je z hlediska jeho

² [...OBCHODNÍ TAJEMSTVÍ...]

charakteristiky, ceny a zamýšleného použití shodné, porovnatelné nebo vzájemně zastupitelné, a to na území, na němž jsou soutěžní podmínky dostatečně homogenní a zřetelně odlišitelné od sousedících území.

21. Při vymezování relevantních trhů v jednotlivých případech spojení soutěžitelů, k nimž dochází podle § 12 odst. 2 zákona, se Úřad zaměřuje na činnosti, které na území České republiky provozuje soutěžitel, nad nímž je v důsledku spojení získávána kontrola, a z nich pak zejména na ty, které se zároveň překrývají s činnostmi soutěžitele získávajícího možnost kontroly, resp. které jim vertikálně předcházejí či na ně navazují.
22. Z výše podaného popisu podnikatelských aktivit spojujících se soutěžitelů vyplývá, že nabývaná společnost DIFFERENT PHARMA působí v České republice zejména v oblasti maloobchodního prodeje léčiv a jiných lékárenských produktů konečným spotřebitelům. Za tímto účelem jmenovaná společnost provozuje celkem 10 veřejných lékáren pod obchodní značkou „*Fajn Lékárna*“, a to na území Hlavního města Praha (3 lékárny) a měst Kralupy nad Vltavou (2), Bílovec, Bohumín, Havířov, Třinec a Opava.
23. Skupina Phoenix rovněž působí v oblasti maloobchodního prodeje léčiv a jiných lékárenských produktů konečným spotřebitelům, když prostřednictvím společnosti BENU a jejích dvou dceřiných společností provozuje síť 168 veřejných lékáren pod obchodní značkou „*BENU Lékárna*“. Současně je samostatnými provozovateli pod uvedenou obchodní značkou provozováno na základě franchisingových smluv dalších 61 lékáren.
24. Skupina Phoenix je rovněž aktivní i v činnosti vertikálně předcházející maloobchodnímu prodeji léčiv a lékárenských produktů, a to v oblasti velkoobchodního prodeje léčiv a lékárenských produktů lékárnám.
25. Z výše uvedeného výčtu činností spojujících soutěžitelů vyplývá, že spojením dotčenou oblastí je především maloobchodní prodej léčiv, ve které působí jak společnost DIFFERENT PHARMA, tak společnost BENU. Spojením je dotčena rovněž oblast velkoobchodní distribuce léčiv a zdravotnických prostředků, neboť posuzovaným spojením dojde v důsledku navýšení celkového počtu lékáren provozovaných společnostmi BENU rovněž k posílení vertikální vazby mezi velkoobchodním distributorem, jímž je Skupina Phoenix, a řetězcem lékáren dosud provozovaných společnostmi DIFFERENT PHARMA (*Fajn lékárna*).
26. Maloobchodním prodejem léčiv se rozumí prodej léčiv a zdravotnických produktů především konečným spotřebitelům zejména prostřednictvím tzv. ústavních nebo tzv. veřejných lékáren. Tzv. ústavní lékárny, jež jsou provozovány v areálech nemocnic a dodávají léčiva ve větší míře právě do těchto nemocnic³ na rozdíl od tzv. veřejných lékáren. Další možné členění této oblasti je v závislosti na skutečnosti, zda se jedná o maloobchodní prodej léčiv na lékařský předpis či léčiv volně prodejných (tedy léčiv prodávaných bez lékařského předpisu).
27. Činnosti spojujících se soutěžitelů se v oblasti maloobchodního prodeje léčiv konečným spotřebitelům překrývají. S ohledem na skutečnost, že prakticky veškeré lékárny nabízejí jak léčiva na lékařský předpis, tak i volně prodejná léčiva bez předpisu, přičemž jednotlivé lékárny si navzájem cenově konkurují jak při prodeji léčiv na lékařský předpis, tak při prodeji volně prodejných léčiv, Úřad nepovažuje za nezbytně nutné pro účely posouzení dopadů

³ Viz rozhodnutí Úřadu ÚOHS-S544/2012/KS *Česká lékárna/Lékárny Lloyds a Lloyds Holding*.

horizontálního propojení spojujících se soutěžitelů rozlišovat prodej léčiv prostřednictvím veřejných či ústavních lékáren, ani prodej léčiv na předpis či prodej volně přístupných léčiv.

28. S přihlédnutím ke všem shora uvedeným okolnostem Úřad v posuzovaném případě vymezil pro účely tohoto správního řízení produktový relevantní trh jako **trh maloobchodního prodeje léčiv konečným spotřebitelům**.
29. Pokud jde o vymezení geografického relevantního trhu v oblasti maloobchodního prodeje léčiv, Úřad bere v úvahu, že konečný spotřebitel je při svém výběru lékárny omezen několika faktory, zejména časovou a dopravní dostupností lékárny, která mnohdy může být ovlivněna i zdravotním stavem spotřebitele. Z tohoto důvodu spotřebitel považuje za relevantní oblast, v níž poptává léčiva, popřípadě hledá alternativní dodavatele předmětného zboží, pouze lokální, tj. regionálně omezené, území.
30. V minulosti Úřad považoval zpravidla za geograficky relevantní trh území přibližně 20minutové dojezdové vzdálenosti jízdy autem okolo umístění lékáren spojujících se soutěžitelů.⁴
31. V posledních případech spojení soutěžitelů v oblasti maloobchodního prodeje léčiv konečným spotřebitelům Úřad rovněž posuzoval dopady spojení ve vztahu k území vymezenému cca 5km vzdáleností od lékáren provozovaných nabývaných soutěžitelem.⁵
32. Nabývaná společnost DIFFERENT PHARMA přímo či nepřímo provozuje 10 lékáren, které se nacházejí v Hlavním městě Praze (3x), dále ve městě Kralupy nad Vltavou (okres Mělník, 2x), dále ve městech, Bílovec (okres Nový Jičín), Havířov a Bohumín (okres Karviná), Opava (okres Opava) a Třinec (okres Frýdek-Místek).
33. S využitím výše uvedených přístupů by dotčený relevantní trh maloobchodního prodeje léčiv mohl být geograficky vymezen územími vymezenými 20minutovou dojezdovou vzdáleností nebo 5km vzdáleností od lékáren provozovaných společnostmi DIFFERENT PHARMA, tj. kolem lékáren nacházejících se na adrese:
 - a. Praha 11, Roztylská 2321/19,
 - b. Praha 4, Na Pankráci 1727/86,
 - c. Praha 5, Stroupežnického 522/18,
 - d. Kralupy nad Vltavou, Nerudova 1093,
 - e. Kralupy nad Vltavou, Mostní 818,
 - f. Bílovec, Nová cesta 531,
 - g. Bohumín, Alešova 591,
 - h. Havířov – Šumbark, Kochova 1227/2,
 - i. Třinec, Nám. Svobody 528/3, a
 - j. Opava – Kateřinky, Pekařská 1692/83.

⁴ Viz rozhodnutí Úřadu S134/02 *Lékárny Lloyds/CSS Kastor*, sp. zn. S181/2006 *LOREA INVESTMENT LIMITED/Česká lékárna, nebo ÚOHS-S544/2012/KS Česká lékárna/Lékárny Lloyds a Lloyds Holding*.

⁵ Viz např. správní řízení vedené pod sp. zn. S544/2012/KS *Česká lékárna/Lékárny Lloyds a Lloyds Holding*, S710/2012/KS *Česká lékárna/SimonPharma* či S0727/2016/KS *PENTA INVESTMENTS LIMITED/Medica Healthworld Hospital*.

34. Činnost spojujících se soutěžitelů se pak překrývá pouze na 7 z 10 uvedených lokalit (a to vymezených jak dvacetiminutovou dojezdovou vzdáleností tak i 5km vzdáleností od lékáren Nabývaného soutěžitele), když na územích vymezených předmětnými vzdálenostmi kolem lékáren společnosti DIFFERENT PHARMA ve městech Kralupy nad Vltavou a Bílovec společnost BENU není aktivní. Z předběžného prozkoumání podkladů předložených společností BENU v návrhu na povolení spojení soutěžitelů bylo zjištěno, že předmětné spojení soutěžitelů nevzbuzuje obavy z narušení hospodářské soutěže na žádném z geografických relevantních trhů maloobchodního prodeje léčiv konečným spotřebitelům vymezených dvacetiminutovou dojezdovou vzdáleností od lékáren provozovaných společností DIFFERENT PHARMA, neboť spojující se soutěžitelé na nich dosahují relativně nízkých tržních podílů a jsou vystaveni podstatnému množství konkurenčních subjektů.
35. V případě úžeji vymezených geografických relevantních trhů maloobchodního prodeje léčiv konečným spotřebitelům definovaných územím ve vzdálenosti 5 km od jednotlivých lékáren společnosti DIFFERENT FARMA bylo možné učinit po předběžném zkoumání obdobný závěr u většiny z těchto potenciálních trhů, s výjimkou trhu na území v 5km vzdálenosti kolem lékárny Nabývané společnosti nacházející se ve městě Bohumín, kde spojující se strany dosahovaly relativně vyššího tržního podílu a byly vystaveny menšímu počtu konkurenčních společností.
36. Z tohoto důvodu v průběhu tzv. první fáze správního řízení, tj. ve lhůtě 30 dnů od podání návrhu na povolení posuzovaného spojení soutěžitelů, Úřad oslovil provozovatele všech konkurenčních lékáren v daném městě, neboť jejich lékárny se vyskytovaly do 5 km od lékáren společnosti DIFFERENT FARMA. Úřad se dotazoval zejména na výši jejich obrátů dosažených maloobchodním prodejem léčiv a ostatních lékárenských produktů v daném městě a jejich názor na otázku, zda i lékárny nacházející se mimo území města Bohumín představují pro jejich lékárny konkurenci.
37. V rámci správního řízení Úřad obdržel odpovědi od všech konkurentů spojujících se stran ve městě Bohumín. Všichni soutěžitelé ve svých vyjádřeních uvedli, že konkurenci pro jejich lékárny v daném městě představují pouze soutěžitelé provozující své lékárny ve městě Bohumín.
38. Z výše uvedeného důvodu v rámci tzv. první fáze správního řízení vedeného ve věci posouzení dopadů navrhované transakce, tj. nabytí kontroly nad společností DIFFERENT FARMA ze strany společnosti BENU, bylo nezbytné detailněji posoudit možné dopady i pouze ve vztahu k území ve vzdálenosti 5 km od lékárny provozované Nabývaným soutěžitelem na adrese Bohumín, Alešova 591. V případě posouzení dopadů nabytí kontroly nad ostatními lékárnami společnosti DIFFERENT FARMA bylo možné ponechat otázku přesného vymezení relevantního geografického trhu otevřenou.
39. Jak již bylo výše uvedeno, Skupina Phoenix provozuje skrze společnost BENU vlastní síť lékáren, jejichž prostřednictvím působí v oblasti maloobchodního prodeje léčiv. Skupina Phoenix je rovněž aktivní i v oblasti velkoobchodního prodeje léčiv, která maloobchodnímu prodeji léčiv vertikálně předchází (jako tzv. *upstream market*). Předmětné spojení soutěžitelů tudíž má i vertikální charakter.
40. Oblast velkoobchodní distribuce léčiv představuje dodávky těchto produktů především dvěma kategoriím odběratelů, a to lékárnám a nemocnicím. Léčiva jsou obvykle dodávána dvěma způsoby, a to jednak přímo výrobcí léčiv, jednak velkodistributory. Subjekty, které

působí v oblasti velkoobchodní distribuce léčiv, tato odebírají od výrobců a prostřednictvím svých distribučních center a skladů je dále distribuují svým odběratelům. Dodávky léčiv jsou běžně realizovány několikrát za den, přičemž spektrum dodávaného sortimentu není omezeno na specifickou skupinu léčiv či jejich výrobce. Distributory léčiv je možné dále členit na klasické nespécializované distributory, kteří distribuují široké portfolio léčiv, a distributory specializované, kteří nabízejí úzké, specificky orientované spektrum léčiv.

41. Skupina Phoenix představuje klasického nespécializovaného velkoobchodního distributora, který odběratelům nabízí široké portfolio léčiv, když dodává léčiva do vlastní sítě lékáren provozovaných pod obchodní značkou BENU, dále do nemocnic a nezávislým lékárnám.
42. Dle předchozí rozhodovací praxe především Evropské komise pak jednotlivé výše naznačené způsoby velkoobchodní distribuce léčiv představují nezastupitelné distribuční kanály. Z tohoto důvodu je třeba je považovat za samostatné relevantní trhy.⁶ Avšak vzhledem ke skutečnosti, že v této oblasti se činnosti spojujících se soutěžitelů nepřekrývají a Skupina Phoenix představuje klasického distributora, Úřad se v rámci posuzování dopadů předmětného spojení soutěžitelů zabýval pouze situací v oblasti klasické velkoobchodní distribuce léčiv.
43. Ve své předchozí rozhodovací praxi se Úřad při vymezování relevantních trhů v oblasti klasické velkoobchodní distribuce léčiv dále zabýval otázkou, zda je třeba tuto oblast členit dle typu odběratelů léčiv, a to především na velkoobchodní distribuci léčiv do nemocnic a velkoobchodní distribuci do lékáren. Z předcházejících šetření Úřadu vyplynulo, že mezi jednotlivými typy odběratelů existují rozdíly, zejména pokud jde o lhůty splatnosti faktur za dodávky léčiv či sortiment odebíraných produktů. Avšak s ohledem na skutečnost, že podmínky velkoobchodního prodeje léčiv jsou sjednávány vždy individuálně a způsob distribuce je obdobný (zejména co se týče frekvence závozu léčiv zákazníkovi), ať se jedná o lékárnou či nemocnici, dospěl Úřad k závěru, že další členění oblasti velkoobchodní distribuce léčiv dle typů zákazníků nebylo nezbytně nutné.
44. S ohledem na skutečnost, že posuzované spojení nevzbuzuje obavy z podstatného narušení hospodářské soutěže při žádné z možných definic relevantního trhu, Úřad ponechal pro účely tohoto rozhodnutí otázku konečného vymezení produktového relevantního trhu otevřenou a při posuzování dopadů předmětného spojení soutěžitelů se zabýval oblastí klasické velkoobchodní distribuce léčiv.
45. Z hlediska geografického považuje Úřad pro spojení dotčenou oblast klasické velkoobchodní distribuce léčiv za relevantní území České republiky, neboť na tomto území působí prostřednictvím svých distribučních center a skladů všichni hlavní soutěžitelé, kteří distribuují své produkty za obdobných podmínek.

IV. Dopady spojení soutěžitelů

IV. 1 Posouzení dopadů spojení v oblasti maloobchodního prodeje léčiv

46. Úřad v každém případě spojení soutěžitelů zkoumá, zda posuzovaným spojením soutěžitelů dojde k podstatnému narušení hospodářské soutěže na relevantních trzích či nikoli. Kritéria, podle kterých Úřad zkoumá, zda posuzovaným spojením soutěžitelů dojde k podstatnému narušení hospodářské soutěže na relevantních trzích, jsou stanovena v § 17 zákona.

⁶ Viz např. rozhodnutí Evropské komise M.6044 *Alliance Boots/Andrae-Noris Zahn*.

V souladu s § 17 odst. 1 zákona v jednotlivých případech spojení soutěžitelů Úřad posuzuje kritéria, kterými jsou zejména potřeba zachování a rozvíjení účinné hospodářské soutěže, struktura všech spojení dotčených trhů, podíl spojujících se soutěžitelů na těchto trzích, jejich hospodářská a finanční síla, právní a jiné překážky vstupu dalších soutěžitelů na spojení dotčené trhy, možnost volby dodavatelů nebo odběratelů spojujících se soutěžitelů, vývoj nabídky a poptávky na dotčených trzích, potřeby a zájmy spotřebitelů a výzkum a vývoj, jehož výsledky jsou ku prospěchu spotřebitele a nebrání účinné soutěži.

47. Při hodnocení dopadů posuzovaných případů spojení soutěžitelů Úřad podpůrně přihlíží k pravidlům stanoveným Evropskou komisí v Pokynech pro posuzování horizontálních spojení podle Nařízení Rady (ES) č. 139/2004 o kontrole spojování podniků (dále jen „*Pokyny pro posuzování horizontálních spojení*“).⁷
48. Základní představu o struktuře trhu a konkurenčním významu spojujících se soutěžitelů i jejich konkurentů poskytují tržní podíly na relevantním trhu a úroveň jeho koncentrace.
49. Pokud jde o velikost tržních podílů, jestliže společný podíl spojujících se soutěžitelů na relevantním trhu nepřesáhne 25 %, má se za to, že jejich spojení nemá za následek podstatné narušení hospodářské soutěže, neprokáže-li se při posuzování spojení opak.⁸
50. V případě hodnocení struktury trhu Úřad podpůrně používá ukazatel míry celkové úrovně koncentrace trhu, jež je vyjádřena tzv. Herfindahl-Hirschmanovým indexem (HHI), jenž se vypočítává jako součet čtverců jednotlivých tržních podílů všech soutěžitelů na trhu. Zatímco absolutní úroveň HHI poskytuje prvotní údaj o konkurenčním tlaku na trhu po spojení, změna HHI (tzv. Delta) je užitečným ukazatelem změny úrovně koncentrace trhu přímo vyvolané spojením. Problémy v oblasti hospodářské soutěže při posuzování horizontálních spojení pravděpodobně nevystanou na trhu s hodnotou HHI po spojení pod 1000 bodů, ani v případě spojení s hodnotou HHI po spojení mezi 1000 a 2000 a Delta pod 250, resp. v případě spojení s výší HHI po spojení nad 2000 a Delta pod 150.⁹ To neplatí v případě existence zvláštních okolností, např. v podobě jednoho nebo více z těchto faktorů: spojení se účastní potenciální zájemce o vstup na trh nebo soutěžitel s malým podílem na trhu, na který ale nedávno vstoupil; jedna nebo více spojujících se stran jsou významnými inovátory, jejichž metody se nepromítají do podílů na trhu; existuje významné vlastnictví podílů mezi účastníky trhu; jeden ze spojujících se podniků je soutěžitel typu maverick¹⁰ s vysokou pravděpodobností narušení koordinovaného chování; existují známky minulé nebo pokračující koordinace nebo usnadňujících postupů, anebo jedna ze spojujících se stran má před spojením 50% nebo větší podíl na trhu.¹¹

IV.1.1 Posouzení dopadů spojení v oblasti maloobchodního prodeje léčiv na území celé České republiky

51. V oblasti maloobchodního prodeje léčiv konečným spotřebitelům na území České republiky působí oba spojující se soutěžitelé, tj. jak Skupina Phoenix, která prostřednictvím společnosti BENU dosahuje tržního podílu cca [5 – 15] %, tak společnost DIFFERENT PHARMA, jejíž tržní

⁷ Zveřejněno v Úředním věstníku Evropských společenství, viz Official Journal C 31, ze dne 5. 2. 2004, str. 5 – 18.

⁸ Viz § 17 odst. 3 zákona.

⁹ Viz *Pokyny pro posuzování horizontálních spojení*, body 19. a 20.

¹⁰ Za soutěžitele typu *maverick* je označován soutěžitel, který má motivaci odchylovat se od chování ostatních soutěžitelů na trhu, a je tak schopen svým chováním narušovat případnou koordinaci jednání ostatních soutěžitelů.

¹¹ Viz *Pokyny pro posuzování horizontálních spojení*, bod 20.

podíl činí přibližně [0 – 5] %. Společný tržní podíl spojujících se soutěžitelů tak na území celé České republiky nepřesahuje hranici [5 – 15] %. Úřad má za to, že ve vztahu k území České republiky v oblasti maloobchodního prodeje léčiv v důsledku realizace posuzovaného spojení soutěžitelů nedojde, zejména s ohledem na pouze mírný nárůst tržního podílu spojením vzniklého subjektu a jeho relativně malou výši, k zásadní změně.

52. Tržní postavení spojením vzniklého subjektu je možno hodnotit i z pohledu podílu na celkovém počtu lékáren v České republice. V oblasti maloobchodního prodeje léčiv na území České republiky působí cca 2720 lékáren. Po realizaci spojení by Skupina Phoenix disponovala 240 lékárnami, což by představovalo cca [5 – 15] % podíl na celkovém počtu lékáren v České republice.
53. Za nejvýznamnějšího konkurenta Skupiny Phoenix lze považovat společnost ČESKÁ LÉKÁRNA HOLDING, a.s., se sídlem Brno, Nové sady 996/25, IČO 28511298 (dále jen „ČLH“), která na území České republiky provozuje cca 446 lékáren pod obchodní značkou *Dr. Max*. Další konkurenti mají od Skupiny Phoenix v oblasti maloobchodního prodeje léčiv konečným spotřebitelům na území České republiky co do počtu lékáren provozovaných na území České republiky i co do výše jimi dosahovaných obrátů výrazný odstup.

IV.1.2 Posouzení dopadů spojení v oblasti maloobchodního prodeje léčiv z hlediska lokálního

54. Pokud jde o strukturu relevantních trhů, Úřad se jí zabýval jak na úrovni území dvacetiminutové dojezdové vzdálenosti, tak i 5km vzdálenosti od lékáren Nabývaného soutěžitele.
55. Na úrovni dvacetiminutové dojezdové vzdálenosti od lékáren Nabývaného soutěžitele se Úřad zaměřil na posouzení dopadů spojení soutěžitelů na území okolo lékáren na adresách a) Bohumín, Alešova 591 (dále jen „Okrsek Bohumín“), b) Havířov – Šumbark, Kochova 1127/2 (dále jen „Okrsek Havířov“), c) Třinec, Nám. Svobody 528/3 (dále jen „Okrsek Třinec“) a d) Opava – Kateřinky, Pekařská 1692/83 (dále jen „Okrsek Opava“), kde se činnosti spojujících se stran překrývají. Na území dojezdové dvacetiminutové vzdálenosti kolem lékáren Nabývaného soutěžitele nacházejících se na území měst Kralupy nad Vltavou a Bílovec Úřad postavení spojením vzniklého soutěžitele podrobněji nezkoumal, neboť na těchto trzích působí ze spojujících se stran pouze společnost DIFFERENT PHARMA, tudíž na těchto trzích nedochází v důsledku realizace navrhované transakce k žádným změnám.
56. Co se týče území Hlavního města Prahy, Úřad se rovněž detailně nezabýval situací na území v dojezdové dvacetiminutové vzdálenosti, neboť na území Hlavního města Prahy se nachází velké množství lékáren (více než 300), přičemž na daném území v důsledku realizace navrhované transakce dochází k velmi malé změně, protože Nabývaný soutěžitel zde provozuje pouze 3 lékárny (společnost BENU na území Hlavního města Prahy provozuje přibližně 40 lékáren). Současně určit dojezdovou dvacetiminutovou vzdálenost na území Hlavního města Praha je obtížné vzhledem k dopravní situaci, která je značně proměnlivá. Z tohoto důvodu se Úřad ve vztahu k oblasti maloobchodního prodeje léčiv na území Hlavního města Praha zaměřil na dopady spojení soutěžitelů pouze na lokálně úzce vymezených relevantních trzích.
57. Na úrovni 5km vzdálenosti od lékáren Nabývaného soutěžitele se Úřad rovněž zaměřil na ty geografické oblasti, kde se činnost spojujících se stran v oblasti maloobchodního prodeje léčiv překrývá, tj. na území v 5km vzdálenosti od lékáren společnosti DIFFERENT PHARMA nacházejících se na adresách a) Praha 11, Roztylská 2321/19 (dále jen „Lékárna Praha 11“),

b) Praha 4, Na Pankráci 86 (dále jen „Lékárna Praha 4“), c) Praha 5, Stroupežnického 522/18 (dále jen „Lékárna Praha 5“), d) Bohumín, Alešova 591 (dále jen „Lékárna Bohumín“), e) Havířov – Šumbark, Kochova 1127/2 (dále jen „Lékárna Havířov“), f) Třinec, Nám. Svobody 528/3 (dále jen „Lékárna Třinec“), a g) Opava – Kateřinky, Pekařská 1692/83 (dále jen „Lékárna Opava“). Na území 5km vzdálenosti kolem lékáren Nabývaného soutěžitele nacházejících se na území měst Kralupy nad Vltavou a Bílovec Úřad postavení spojením vzniklého soutěžitele podrobněji nezkoumal, neboť na těchto trzích působí ze spojujících se stran pouze společnost DIFFERENT PHARMA, tudíž na těchto trzích nedochází v důsledku realizace navrhované transakce k žádným změnám.

58. Postavení spojujících se soutěžitelů a jejich konkurentů na jednotlivých relevantních trzích Úřad nejprve posuzoval na základě tržních podílů, které byly určeny pomocí tzv. IMS dat¹² vztahujících se k období od prosince 2018 do května 2019, které Úřadu poskytla v návrhu na povolení spojení soutěžitelů společnost BENU. Tato data zahrnují informace o celkovém trhu s léky, jejich prodeji a spotřebě, přičemž vycházejí z údajů poskytovaných distributory léčiv, lékárnami a lékaři. Pokud jde o IMS data o prodeji lékáren, tato jsou poskytována v cenách výrobce, tj. bez DPH a přírážky distributora a prodejce. Úřad však má za to, že i s uvedeným omezením tato data dostatečně ilustrují postavení jednotlivých provozovatelů lékáren na příslušných relevantních trzích.

IV.1.2.1 Posouzení dopadů spojení soutěžitelů na trzích maloobchodního prodeje léčiv na území Okrsků Opava, Třinec, Havířov a Bohumín

59. Údaje o velikosti tržních podílů spojujících se soutěžitelů, úrovni míry koncentrace po realizaci navrhované transakce (měřené prostřednictvím HHI) a výše její změny v důsledku uskutečnění navrhované transakce (tzv. Delta) na trzích maloobchodního prodeje léčiv na území Okrsků Opava, Třinec, Havířov a Bohumín jsou uvedeny v Tabulce č. 1.

Tabulka č. 1: Přehled tržních podílů podle obrátu na trzích maloobchodního prodeje léčiv na území Okrsků Opava, Třinec, Havířov, a Bohumín

Okrsek	Tržní podíly (v %)			HHI po spojení	Delta
	BENU	DIFFERENT PHARMA	Celkem		
Okrsek Opava	[5 – 15]	[0 – 5]	[5 – 15]	1000 – 2000	pod 150
Okrsek Třinec	[0 – 5]	[0 – 5]	[0 – 5]	nad 2000	pod 150
Okrsek Havířov	[0 – 5]	[0 – 5]	[5 – 15]	1000 – 2000	pod 150
Okrsek Bohumín	[0 – 5]	[0 – 5]	[0 – 5]	pod 1000	pod 150

60. Z Tabulky č. 1 pak vyplývá, že spojující se soutěžitelé na všech trzích maloobchodního prodeje léčiv na území Okrsků Opava, Třinec, Havířov a Bohumín dosahují relativně malého tržního podílu, který nikde nepřesahuje [5 – 15] %. To znamená, že je splněn zákonný

¹² IMS data jsou shromažďována společností IQVIA Solutions a.s. (součást nadnárodní skupiny IQVIA), která je dále poskytuje subjektům působícím na farmaceutickém trhu. IMS data zahrnují informace o vývoji trhu s léky, jejich prodeji a spotřebě, přičemž vycházejí z údajů poskytovaných distributory léčiv, lékárnami a lékaři. Pokud jde o data o prodeji lékáren, tato jsou poskytována v cenách výrobce, tj. bez DPH a přírážky distributora a prodejce. Úřad však má za to, že i s uvedeným omezením tato data dostatečně ilustrují postavení jednotlivých provozovatelů lékáren na příslušném území.

předpoklad definovaný v § 17 odst. 3 zákona, podle kterého se má za to, že spojení soutěžitelů nevzbuzuje obavy z narušení hospodářské soutěže, pokud společný tržní podíl spojujících se soutěžitelů na relevantním trhu nepřesahuje 25 %.

61. Současně je naplněn i předpoklad nenarušení hospodářské soutěže definovaný v odst. 19 a 20 *Pokynů pro posuzování horizontálních spojení* vztahující se k úrovni koncentrace trhu a jeho změny v důsledku realizace navrhovaného spojení soutěžitelů. Trhy maloobchodního prodeje léčiv na území Okrsků Opava, Třinec, Havířov a Bohumín lze totiž definovat z hlediska míry koncentrace jako trhy nekonzentrované (HHI je nižší než 1000 – Okrsek Bohumín), trhy mírně koncentrované s velmi malou změnou koncentrace v důsledku realizace spojení (HHI v rozmezí 1000 až 2000 a Delta pod 150 – Okrsky Opava a Havířov), nebo trh vysoce koncentrovaný s velmi malou změnou koncentrace v důsledku uskutečnění předmětné transakce (HHI v rozmezí 1000 až 2000 a Delta pod 150 – Okrsek Třinec).
62. Současně Úřad zkoumal, jakou alternativu k lékárnám spojujících se stran bude mít konečný spotřebitel po realizaci navrhovaného spojení soutěžitelů, přičemž z provedeného šetření vyplynulo, že na všech dotčených Okrscích je provozováno značné množství konkurenčních lékáren (viz Tabulka č. 2)

Tabulka č. 2: Počet lékáren v Okrscích Opava, Třinec, Havířov, a Bohumín

Okrsek / lékárna	BENU	DP ¹³	BENU + DP	Ostatní	Celkem
Okrsek Opava	4	1	5	20	25
Okrsek Třinec	1	1	2	29	31
Okrsek Havířov	4	1	5	54	59
Okrsek Bohumín	2	1	3	40	43

63. S ohledem na výši tržního podílu spojením vzniklého soutěžitele, úroveň koncentrace předmětných trhů, výši její změny nastalé v důsledku uskutečnění posuzované transakce a přítomnost značného množství lékáren provozovaných konkurenčními subjekty tak předmětné spojení soutěžitelů nevzbuzuje obavy z narušení hospodářské soutěže na trzích maloobchodního prodeje na územích definovaných dvacetiminutovou dojezdovou vzdáleností kolem lékáren provozovaných společnostmi DIFFERENT PHARMA.

IV.1.2.2 Posouzení dopadů spojení soutěžitelů na trzích maloobchodního prodeje léčiv na území Lékáren Praha 11, Praha 4, Praha 5, Opava, Třinec, Havířov a Bohumín

64. Údaje o velikosti tržních podílů spojujících se soutěžitelů, úrovni míry koncentrace po realizaci navrhované transakce (měřené prostřednictvím HHI) a výše její změny v důsledku uskutečnění navrhované transakce (tzv. Delta) na trzích maloobchodního prodeje léčiv na území Lékáren Praha 11, Praha 4, Praha 5, Opava, Třinec, Havířov a Bohumín jsou uvedeny v Tabulce č. 3.

¹³ DIFFERENT PHARMA

Tabulka č. 3: Přehled tržních podílů podle obrátu na trzích maloobchodního prodeje léčiv na území Lékáren Praha 11, Praha 4, Praha 5, Opava, Třinec, Havířov a Bohumín

Lékárna	Tržní podíly (v %)			HHI po spojení	Delta
	BENU	DIFFERENT PHARMA	Celkem		
Lékárna Opava	[15 – 25]	[0 – 5]	[15 – 25]	1000 – 2000	pod 150
Lékárna Třinec	[0 – 5]	[0 – 5]	[5 – 15]	nad 2000	pod 150
Lékárna Havířov	[0 – 5]	[0 – 5]	[15 – 25]	1000 – 2000	pod 150
Lékárna Bohumín	[15 – 25]	[55 – 65]	[75 – 85]	nad 2000	nad 150
Lékárna Praha 11	[0 – 5]	[15 – 25]	[15 – 25]	nad 2000	pod 150
Lékárna Praha 4	[0 – 5]	[0 – 5]	[5 – 15]	nad 2000	pod 150
Lékárna Praha 5	[0 – 5]	[0 – 5]	[25 – 35]	pod 1000	pod 150

65. Z Tabulky č. 3 vyplývá, že spojující se soutěžitelé na trzích maloobchodního prodeje léčiv na území vymezeném 5km vzdáleností od Lékárny Opava, Lékárny Třinec, Lékárny Havířov a Lékáren Praha 11, Praha 4 a Praha 5 dosahují relativně malého tržního podílu, který nikde nepřesahuje [15 – 25] %. To znamená, že je splněn zákonný předpoklad definovaný v § 17 odst. 3 zákona, podle kterého se má za to, že spojení soutěžitelů nevzbuzuje obavy z narušení hospodářské soutěže, pokud společný tržní podíl spojujících se soutěžitelů na relevantním trhu nepřesahuje 25 %.
66. Současně je na těchto trzích naplněn i předpoklad nenarušení hospodářské soutěže definovaný v odst. 19 a 20 *Pokynů pro posuzování horizontálních spojení* vztahující se k úrovni koncentrace trhu a jeho změny v důsledku realizace navrhovaného spojení soutěžitelů. Trhy maloobchodního prodeje léčiv na území vymezeném 5km vzdáleností od lékáren Nabývaného soutěžitele na území měst Opava, Třinec a Havířov a na území Praha 11, Praha 4 a Praha 5, lze totiž definovat z hlediska míry koncentrace jako trhy nekoncentrované (HHI je nižší než 1000 – Lékárna Praha 5), trhy mírně koncentrované s velmi malou změnou koncentrace v důsledku realizace spojení (HHI v rozmezí 1000 až 2000 a Delta pod 150 – trhy Lékárny Opava a Havířov), nebo trhy vysoce koncentrované s velmi malou změnou koncentrace v důsledku uskutečnění předmětné transakce (HHI v rozmezí 1000 až 2000 a Delta pod 150 – Lékárny Praha 11 a Praha 4).
67. Současně Úřad zkoumal, jakou alternativu k lékárnám spojujících se stran bude mít konečný spotřebitel po realizaci navrhovaného spojení soutěžitelů, přičemž z provedeného šetření vyplynulo, že na všech dotčených územích Lékáren Praha 11, Praha 4, Praha 5, Opava, Třinec, a Havířov je provozováno značné množství konkurenčních lékáren (viz Tabulka č. 4).

Tabulka č. 4: Počet lékáren ve vzdálenosti do 5 km od lékárny DIFFERENT PHARMA

Město / lékárna	BENU	DP	BENU + DP	Ostatní	Celkem
Lékárna Opava	4	1	5	12	17
Lékárna Třinec	1	1	2	9	11
Lékárna Havířov	2	1	3	13	16
Lékárna Bohumín	1	1	2	4	6
Lékárna Praha 11	1	1	2	16	18
Lékárna Praha 4	1	1	2	19	21
Lékárna Praha 5	6	1	7	64	73

68. Oproti tomu na lokálním trhu maloobchodního prodeje léčiv na území Lékárny Bohumín společný tržní podíl spojujících se soutěžitelů vyjádřený na základě obratu stanoveného podle IMS dat za období od měsíce prosince roku 2018 do května roku 2019 dosáhl úrovně značně převyšující hodnotu, která je z hlediska potenciálního narušení hospodářské soutěže považována za bezpečnou. Současně na trhu maloobchodního prodeje léčiv na území Lékárny Bohumín jsou spojující se strany vystaveny konkurenčnímu tlaku výrazně menšího počtu lékáren provozovaných třetími subjekty. Z tohoto důvodu Úřad na tomto trhu oslovil všechny na spojujících se stranách nezávislé provozovatele lékáren se žádostí o poskytnutí údajů o obratech jimi dosažených maloobchodním prodejem léčiv v daném městě v roce 2018.
69. Součet takto shromážděných údajů pak představoval společně s reálně dosaženými obraty spojujících se stran, které si Úřad v průběhu správního řízení od nich vyžádal, celkovou velikost relevantního trhu maloobchodního prodeje léčiv na území Lékárny Bohumín.
70. S ohledem na skutečnost, že v roce 2018 Skupina Phoenix, resp. společnost BENU, nebyla na trhu maloobchodního prodeje léčiv na území Lékárny Bohumín přítomna, když činnost lékárny jmenované společnosti byla zahájena teprve v měsíci květnu 2019, bylo třeba, aby Úřad obrat dosažený lékárnou společnosti BENU aproximoval. Úřad přitom využil obratu společnosti BENU dosaženého touto společností ve městě srovnatelné velikosti a počtu konkurentů (Třinec)¹⁴ za příslušné období tak, že výši obratu vycházející z údajů IMS (tj. za období šesti měsíců) zdvojnásobil, následně pak multiplikoval koeficientem 1,29.¹⁵
71. Na základě tohoto postupu bylo zjištěno, že společnost BENU ve městě Bohumín dosahuje tržního podílu přibližně [15 – 25] %, zatímco tržní podíl společnosti DIFFERENT PHARMA činil cca [0 – 5] %. Společný tržní podíl spojením vzniklého subjektu by tak činil přibližně [45 – 55] %.
72. Úřad při svém šetření rovněž vzal v úvahu skutečnost, že v blízkém okolí lékárny společnosti DIFFERENT PHARMA se nacházejí další čtyři lékárny, z nichž dvě jsou provozovány

¹⁴ Úřad současně vzal v potaz i to, že lékárna společnosti BENU ve městě Třinec, jejíž obraty využil pro odhad obratu ve městě Bohumín, je provozována v obchodním centru, kde se nachází maloobchodní prodejna Kaufland, stejně jako i ve městě Bohumín.

¹⁵ Obdobný poměr mezi výši obratu dosaženého maloobchodní prodejem léčiv lékárnou společnosti BENU nacházející se v nákupním středisku ve městě Šternberk, kde je současně provozována maloobchodní prodejna Tesco, a výši obratu této prodejny zjištěné prostřednictvím IMS dat.

společností Repharm a.s.,¹⁶ která náleží do podnikatelské skupiny AGEL, a dvě samostatnými provozovateli – fyzickými osobami. Skupina AGEL na posuzovaném trhu dosahuje tržního podílu 35 - 45 %, podíl dalšího soutěžitelů činil 5 – 15 %. Postavení posledního ze soutěžitelů na trhu maloobchodního prodeje léčiv na území Lékárny Bohumín nepřevyšoval [0 – 5] %. Z uvedeného vyplývá, že společný tržní podíl spojujících se soutěžitelů je relativně vysoký, nicméně jeden z konkurentů (Skupiny AGEL) dosahuje obdobného postavení jako spojením vzniklý soutěžitel.

73. Současně v průběhu šetření Úřadu bylo zjištěno, že v měsíci září 2019 byl společností ČLH na území města Bohumín zahájen provoz nové lékárny pod obchodní značkou *Dr. Max*. Skutečnost, že se v případě společnosti ČLH jedná o významného, kapitálově silného a vertikálně integrovaného provozovatele lékáren, který působí na celém území České republiky, vede Úřad k závěru, že vstup takového hráče bude mít bezpochyby významný vliv na postavení provozovatelů, kteří dosud působili ve městě Bohumín. Tento závěr i podporuje skutečnost, že nově otevřená lékárna *Dr. Max* se ve městě Bohumín nachází v blízkosti nákupního střediska, kde je provozována i maloobchodní prodejna Kaufland, tj. lokality, kde se pravidelně pohybuje značné množství spotřebitelů. Nadto lze konstatovat, že vstupem tohoto nového subjektu bude rovněž zachován stejný počet soutěžitelů na území města Bohumín, jako tomu bylo v období předcházejícím posuzovanému spojení soutěžitelů.

IV.2 Posouzení dopadů spojení v oblasti velkoobchodního prodeje léčiv

74. V oblasti klasické velkoobchodní distribuce léčiv působí ze spojujících se soutěžitelů pouze Skupina Phoenix, která dosahuje tržního podílu cca [35 – 45] %.¹⁷ Nabývaná společnost DIFFERENT PHARMA na posuzovaném trhu nepůsobí. V důsledku realizace posuzovaného spojení soutěžitelů tedy nedojde k nárůstu tržního podílu spojujících se soutěžitelů. Nadto bude v oblasti velkoobchodní distribuce léčiv spojením vzniklý subjekt i nadále vystaven tlaku dalších významných konkurentů, jako jsou např. společnosti ViaPharma s.r.o., která je součástí stejného podnikatelského uskupení jako společnost ČLH, PHARMOS, a.s. nebo Alliance Healthcare s.r.o.
75. Pokud jde o vertikálně navazující činnosti, Skupina Phoenix zásobuje léčivy především vlastní sítí lékáren BENU, dále nemocnice a nezávislé lékárny. Z šetření Úřadu také vyplývá, že již v období předcházejícím posuzovanému spojení Skupina Phoenix částečně dodává léčiva i do sítě lékáren provozovaných nabývanou společností DIFFERENT PHARMA. K uvedenému Úřad konstatuje, že na maloobchodní úrovni představuje společnost DIFFERENT PHARMA ve vztahu k území celé České republiky menšího soutěžitele, jenž dosahuje pouze velmi malého tržního podílu.
76. Proto v případě, že by v důsledku realizace posuzovaného spojení došlo k nahrazení velkoobchodních dodávek léčiv do lékáren společnosti DIFFERENT PHARMA od jejich zbývajících dodavatelů dodávkami léčiv od Skupiny Phoenix, nepředstavoval by takový krok zásadní strukturální změnu trhu, která by měla za následek vytlačení ostatních konkurenčních velkoobchodních prodejců léčiv. Současně s ohledem na přítomnost silných konkurenčních subjektů na trhu velkoobchodního prodeje léčiv předmětné spojení nevzbuzuje obavy z toho, že by lékárny, které doposud konkurovaly spojujícím se stranám na

¹⁶ Repharm a.s., se sídlem Ostrava, Moravská Ostrava, Brandlova 1243/8, IČO 25319141.

¹⁷ Viz šetření Úřadu ve správním řízení o povolení spojení soutěžitelů sp. zn. ÚOHS-S0119/2019/KS PHOENIX *lékárenský velkoobchod s.r.o./BENU Česká republika a.s.*

jednotlivých výše uvedených lokálních trzích maloobchodního prodeje léčiv, by mohly být vytlačeny z trhu z toho důvodu, že by jim Skupina Phoenix, jako velkoobchodní distributor, odmítla dodávat léčiva.

V. Závěr

77. Jelikož po uskutečnění posuzovaného spojení soutěžitelů dojde převážně k pouze mírnému posílení postavení Skupiny Phoenix jak na relevantních trzích v oblastech maloobchodního prodeje léčiv konečným spotřebitelům a velkoobchodního prodeje léčiv a zdravotnických potřeb na území České republiky, resp. na území výše vymezených lokalit, a současně vzhledem k přítomnosti významných, často vertikálně integrovaných konkurentů na maloobchodní i velkoobchodní úrovni prodeje/distribuce léčiv, má Úřad za to, že jak horizontální, tak vertikální propojení aktivit spojujících se soutěžitelů v předmětných oblastech nebude mít za následek narušení hospodářské soutěže.
78. S ohledem na uvedené skutečnosti dospěl Úřad k závěru, že posuzované spojení soutěžitelů nebude mít za následek podstatné narušení hospodářské soutěže v oblastech klasické velkoobchodní distribuce léčiv a maloobchodního prodeje léčiv na území České republiky, Úřad proto rozhodl o povolení posuzovaného spojení soutěžitelů v souladu s § 16 odst. 2 zákona tak, jak je uvedeno ve výroku, 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. Hynek Brom
I. místopředseda Úřadu

Obdrží:

JUDr. Pavel Koukal, advokát
Rödl & Partner, advokáti, v.o.s.
Platněřská 2
110 00 Praha 1
ID DS: ytg69u

Vypraveno dne:

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