

S 9/03-802/03

V Brně dne 12. března 2003

Úřad pro ochranu hospodářské soutěže ve správním řízení č.j. S 9/03, zahájeném dne 27. ledna 2003 podle § 18 zákona č. 71/1967 Sb., o správním řízení (správní řád), v platném znění, a § 15 zákona č. 143/2001 Sb., o ochraně hospodářské soutěže, v souladu s § 21 zákona č. 143/2001 Sb., o ochraně hospodářské soutěže, na návrh účastníka řízení, jímž je společnost Jihočeská energetika, a.s., se sídlem Lannova 16, České Budějovice, ve věci povolení spojení soutěžitelů ve smyslu § 12 a násl. zákona č. 143/2001 Sb., o ochraně hospodářské soutěže, vydává toto

r o z h o d n u t í :

Nabytí akcií představujících 50% podíl na základním kapitálu společnosti Moravská elektroenergetická, a.s., se sídlem Lipová 1, Brno, společností Jihočeská energetika, a.s., se sídlem Lannova 16, České Budějovice, ke kterému má dojít na základě Smlouvy o převodu akcií, uzavřené dne 17. ledna 2003 mezi společnostmi Jihomoravská energetika, a.s., se sídlem Lidická 36, Brno, jako prodávajícím, a Jihočeská energetika, a.s., jako kupujícím, povolení Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže

n e p o d l é h á .

O d ů v o d n ě n í :

Při posuzování daného převodu akcií Úřad pro ochranu hospodářské soutěže (dále jen „Úřad“) vycházel zejména z návrhu na povolení spojení soutěžitelů, dotazníku k povolení spojení, Smlouvy o převodu akcií, výpisů z obchodního rejstříku, výročních zpráv účastníků transakce a informací o těchto subjektech.

Skutečnost, že byl Úřadu doručen návrh na povolení spojení, byla uveřejněna v Obchodním věstníku č. 05/03 ze dne 5. února 2003. Ve stanové lhůtě 5 dnů pro podání případných připomínek, ani později, Úřad žádnou připomínku k uvedené transakci neobdržel.

Ve smyslu ustanovení § 33 odst. 2 zákona č. 71/1967 Sb., o správním řízení (správní řád), v platném znění, Úřad umožnil, aby se zástupce účastníka správního řízení před vydáním rozhodnutí vyjádřil k podkladu rozhodnutí a ke způsobu jeho zjištění.

Notifikační podmínky

Na základě Smlouvy o převodu akcií ze dne 17. ledna 2003, uzavřené mezi společnostmi Jihomoravská energetika, a.s., se sídlem Lidická 36, Brno (dále též „JME“), jako prodávajícím, a Jihočeská energetika, a.s., se sídlem Lannova 16, České Budějovice (dále jen „JČE“), jako kupujícím, získá kupující 50% podíl na základním kapitálu společnosti Moravská elektroenergetická, a.s., se sídlem Lipová 1, Brno (dále jen „MEAS“), a to tak, že současný 100% akcionář MEAS, společnost JME, na něj převede 50 % základního kapitálu společnosti MEAS. V důsledku této transakce získají společnosti JME a JČE možnost společně kontrolovat MEAS.

V prvním kroku posuzování Úřad zkoumal, zda výše popsaná transakce představuje spojení soutěžitelů ve smyslu § 12 a násl. zákona č. 143/2001 Sb., o ochraně hospodářské soutěže (dále jen „zákon“). Jednou ze základních podmínek uvedených v zákoně je, že spojující se soutěžitelé musí před spojením působit na trhu samostatně nezávisle a po spojení musí tuto samostatnost a nezávislost chování ztratit, přičemž samostatnost je třeba chápat ve smyslu soutěžním, nikoliv jako právní subjektivitu. Samostatný a nezávislý soutěžitel je tedy ten, jehož působení na trhu není kontrolováno jiným soutěžitelem, jinými slovy soutěžitel, i když je subjektem práv a povinností, nemusí být samostatným a nezávislým soutěžitelem ve smyslu zákona (typickým příkladem je dceřiná společnost s právní subjektivitou, jejíž podnikatelské rozhodování je závislé na mateřské společnosti).

K zjištění skutečnosti o vztazích vzájemné kontroly či nezávislosti jednotlivých spojujících se soutěžitelů je třeba znát jejich kompletní vlastnickou strukturu.

Společnost **MEAS**, jejíž akcie v hodnotě 50 % základního kapitálu má v důsledku předmětné transakce nabyt společnost JČE, je v současné době výhradně kontrolována společností JME.

Dne 7. srpna 2001 Úřad ve svém rozhodnutí č.j. S 28/01-1198/01-OF povolil společností E.ON Energie AG, se sídlem Nyphenburger Strasse 39, 80 335 Mnichov, Německo (dále jen „E.ON“), a Energie AG Oberösterreich, se sídlem Böhmerwaldstrasse 3, Linz, Rakousko (dále jen „Energie AG“), získání společné kontroly nad společnostmi **JME** a **JČE**. Možnost kontroly byla konstatována na základě kooperační smlouvy uzavřené mezi společnostmi E.ON a Energie AG, jakožto minoritními akcionáři společností JME a JČE, na jejímž základě její smluvní strany získaly v důsledku jednání ve shodě při hlasování na valných hromadách předmětných společností cca 50,1 % na hlasovacích právech JME a cca 50,2 % na hlasovacích právech JČE.

Jelikož je uvedená kooperační dohoda v současné době stále v platnosti, pouze namísto společnosti E.ON je smluvní stranou společnost E.ON Czech Holding AG, se sídlem Nyphenburger Strasse 20a, 80 335 Mnichov, Německo (dále jen „E.ON Czech“), jsou stále společnosti JME a JČE společně kontrolovány stejnými subjekty. Na této skutečnosti nic podstatného nemění i fakt, že v současné době je společnost JME společně kontrolována kromě Energie AG a E.ON Czech i společností Živnostenská banka, a.s., přičemž společný podíl těchto tří společností na hlasovacích právech JME činí 50,22 %.

O tom, že subjekty JČE, JME a MEAS jsou součástí jedné ekonomické (vlastnické) struktury, svědčí, mimo vlastnického propojení JČE a JME, jakožto 100% vlastníka MEAS, současné personální propojení JČE a MEAS, kdy předseda představenstva společnosti JČE, pan Ing. Jan Špika, je zároveň i členem dozorčí rady společnosti MEAS.

Z výše uvedeného vyplývá, že převod 50% podílu na základním kapitálu MEAS ze společnosti JME a na společnost JČE nepředstavuje spojení soutěžitelů ve smyslu zákona, protože strany navržené transakce jsou přímo či nepřímo kontrolovány stejnými právníckými osobami, a tudíž není splněna základní podmínka pro naplnění podstaty spojení soutěžitelů ve smyslu zákona – nezávislost a samostatnost soutěžního chování spojujících se soutěžitelů.

Poučení o opravném prostředku

Ve smyslu ustanovení § 61 zákona č. 71/1967 Sb., o správním řízení (správní řád), v platném znění, lze proti tomuto rozhodnutí podat do 15 dnů od jeho doručení rozklad předsedovi Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže, a to prostřednictvím Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže – odboru fúzí. Včas podaný rozklad má odkladný účinek.

Ing. Vladimír Stankov, CSc.
Vrchní ředitel

v zastoupení
JUDr. Robert Neruda
pověřený zastupováním

Rozhodnutí obdrží:
Jihočeská energetika, a.s.
Lannova 16
370 49 České Budějovice