

# UKLADANIE PODMIENOK A POVINNOSTÍ PRI KONCENTRÁCIÁCH

(Bratislava 2006)

## OBSAH

<b>1. Úvod .....</b>	<b>3</b>
<b>2. Všeobecné princípy .....</b>	<b>4</b>
<b>3. Podmienky .....</b>	<b>5</b>
3.1 Podmienky štruktúrneho charakteru .....	5
3.2 Podmienky iného charakteru ako štruktúrne .....	9
3.3 Podmienky, ktoré sa nepovažujú za vhodné .....	9
<b>4. Povinnosti.....</b>	<b>9</b>
<b>5. Procesný postup pri predkladaní podmienok a povinností .....</b>	<b>12</b>
5.1 Predloženie návrhu podmienok a povinností .....	12
5.2 Obsah návrhu podmienok a povinností .....	13
5.3 Zhodnotenie predloženého návrhu podmienok a povinností úradom.....	14
5.4 Proces konzultácií .....	14
<b>6. Zmena rozhodnutia s podmienkami .....</b>	<b>15</b>
6.1 Zmena rozhodnutia podľa § 13 ods. 2 písm. a) zákona .....	15
6.2 Zmena rozhodnutia s podmienkami podľa § 13 ods. 2 písm. b) zákona .....	15
<b>7. Následky neplnenia podmienok a povinností.....</b>	<b>15</b>

## 1. Úvod

1. Jednou z úloh Protimonopolného úradu SR (ďalej len „úrad“) je aj posudzovanie koncentrácií z pohľadu, či vedú alebo nevedú k vytvoreniu alebo posilneniu dominantného postavenia, ktorého dôsledkom sú významné prekážky efektívnej súťaže na relevantnom trhu. Podľa § 12 ods. 6 zákona č. 136/2001 Z.z. o ochrane hospodárskej súťaže a o zmene a doplnení zákona SNR č. 347/1990 Zb. o organizácii ministerstiev a ostatných ústredných orgánov štátnej správy SR v znení neskorších predpisov v znení neskorších predpisov (ďalej len „zákon“) koncentráciu, ktorá vedie k vytvoreniu alebo posilneniu dominantného postavenia, ktorého dôsledkom sú významné prekážky efektívnej súťaže, úrad zakáže. V prípade, ak koncentrácia podľa § 12 ods. 1 zákona nevytvára alebo neposilňuje dominantné postavenie, ktorého dôsledkom sú významné prekážky efektívnej súťaže, úrad vydá rozhodnutie, že s koncentráciou súhlasí. Rozhodnutie, že s koncentráciou súhlasí, úrad vydá aj v takom prípade, ak podľa § 12 ods. 3 zákona podmienka uložená v rozhodnutí eliminuje súťažný problém, ktorý koncentráciou nastáva, teda vytvorenie alebo posilnenie dominantného postavenia, ktorého dôsledkom sú významné prekážky efektívnej súťaže na relevantnom trhu.
2. Pri koncentráciách vo forme vytvorenia spoločného podniku podľa § 9 ods. 5 zákona úrad okrem vytvorenia alebo posilnenia dominantného postavenia tiež posudzuje, či koordinácia súťažného správania podnikateľov podľa § 9 ods. 6 zákona, ku ktorej môže pri vytvorení spoločných podnikov dôjsť, je alebo nie je zakázaná podľa § 4 ods. 1 zákona. Ak koordinácia je zakázaná podľa § 4 ods. 1 zákona, úrad koncentráciu zakáže. Aj v týchto prípadoch, ak koncentrácia formou vytvorenia spoločného podniku vedie ku koordinácii súťažného správania, ktorá je zakázaná podľa § 4 ods. 1 zákona, môže úrad vydať rozhodnutie, že s koncentráciou súhlasí, ak podmienka uložená v rozhodnutí eliminuje súťažný problém, teda koordináciu súťažného správania podnikateľov, ktorý koncentráciou nastáva.
3. Proces ukladania podmienok a povinností súvisiacich s podmienkami je upravený v zákone v § 12 ods. 3 až 5 zákona a v § 13 zákona sú upravené situácie, ktoré nastanú pri neplnení podmienok a povinností uložených v rozhodnutí.
4. Tento materiál úrad zverejňuje s cieľom vysvetliť, aké typy podmienok a povinností môžu byť navrhnuté na odstránenie súťažných problémov, na základe akých kritérií ich úrad hodnotí a vysvetliť procesný postup pri ukladaní podmienok a povinností. Materiál zároveň upozorňuje na dôsledky neplnenia podmienok a povinností.
5. Materiál je primárne zameraný na vysvetlenie systému a procesu ukladania podmienok a povinností v prípadoch, ak koncentrácia vedie k vytvoreniu alebo posilneniu dominantného postavenia, ktorého dôsledkom sú významné prekážky efektívnej súťaže na relevantnom trhu, ale

procesné pravidlá a zásady sú obdobné aj pre prípady ukladania podmienok a povinností v prípadoch koncentrácií vedúcich ku koordinácii súťažného správania podnikateľov.

6. Tento materiál pokrýva typické a často sa vyskytujúce problémy a situácie. Ak má účastník konania v súvislosti s navrhovaním podmienok pochybnosti, či už z vecného alebo procesného hľadiska, odporúča sa mu konzultovať daný prípad s úradom. Tento materiál nie je právne záväzný.

## **2. VŠEOBECNÉ PRINCÍPY**

7. Ak v priebehu konania o koncentracii úrad zistí, že koncentrácia vyvoláva súťažné obavy, teda že by viedla k vytvoreniu alebo posilneniu dominantného postavenia, ktorého dôsledkom sú významné prekážky efektívnej súťaže na relevantnom trhu (ďalej len „súťažný problém“), podľa § 12 ods. 4 zákona úrad o súťažnom probléme písomne informuje účastníka konania, súťažný problém odôvodní a zároveň účastníka konania vyzve na predloženie návrhu podmienok a povinností.
8. Podmienkami sa rozumejú najmä záväzky primárne vedúce k eliminácii súťažného problému; podľa § 12 ods. 3 zákona musia zabezpečiť, že koncentrácia bude v súlade s § 12 ods. 1 zákona, teda že koncentrácia nevytvorí alebo neposilní dominantné postavenie, ktorého dôsledkom sú významné prekážky efektívnej súťaže na relevantnom trhu. Povinnosťou sa rozumejú najmä záväzky slúžiace na zabezpečenie plnenia podmienky, na dosiahnutie účelu podmienky a na kontrolu jej plnenia.
9. Je nevyhnutné, aby podmienky a povinnosti navrhoval sám účastník konania a nie úrad, a to z toho dôvodu, aby z pohľadu účastníka konania boli akceptovateľné a vykonateľné, čo však nevyklučuje konzultácie s úradom o vhodnosti a primeranosti podmienok a povinností na riešenie súťažného problému. Podmienky a povinnosti musí účastník konania predložiť v lehote stanovenej v § 12 ods. 4 zákona. Na návrhy predložené po lehote úrad neprihliada.
10. Úrad predložené návrhy podmienok a povinností zhodnotí, či sú dostatočné na odstránenie vzniknutého súťažného problému. Pri hodnotení podmienok úrad zohľadní najmä druh podmienky, jej rozsah, časový horizont a pravdepodobnosť úspešnej a úplnej implementácie, všetko v kontexte štruktúry a charakteristík príslušného relevantného trhu, vrátane pozície účastníkov koncentrácie a podnikateľov s nimi majetkovo a personálne prepojených na trhu. Povinnosti úrad zhodnotí najmä z pohľadu ich dostatočnosti na zabezpečenie plnenia podmienok, dosiahnutia cieľa podmienok a kontrolu plnenia podmienok.
11. Ak konečný návrh podmienok navrhnutý účastníkom konania úrad vyhodnotí ako dostatočný na trvalé a efektívne odstránenie súťažného problému, vydá rozhodnutie, že s koncentraciou súhlasí,

pričom súhlas viaže na podmienky navrhnuté účastníkom konania. V rozhodnutí môže úrad uložiť účastníkom konania aj povinnosti (tiež navrhnuté účastníkom konania) súvisiace s podmienkou potrebné najmä na zabezpečenie plnenia uloženej podmienky, na dosiahnutie jej účelu a kontrolu jej plnenia.

12. V nasledujúcich častiach materiálu sú tieto všeobecné princípy ukladania a hodnotenia podmienok a povinností detailnejšie vysvetlené z vecného aj procesného hľadiska.

### **3. PODMIENKY**

13. Podmienky sú záväzky primárne vedúce k eliminácii súťažného problému vzniknutého koncentráciou - podľa § 12 ods. 3 zákona musia zabezpečiť, že koncentrácia bude v súlade s § 12 ods. 1 zákona, teda že koncentrácia nevytvorí alebo neposilní dominantné postavenie, ktorého dôsledkom sú významné prekážky efektívnej súťaže na relevantnom trhu.

14. Na účely tohto materiálu s cieľom sprehľadniť ho, úrad rozdelil podmienky na dve základné skupiny, a to podmienky štrukturálneho charakteru a podmienky iného charakteru ako štrukturálne.

#### **3.1 Podmienky štrukturálneho charakteru**

15. Najčastejším a vo všeobecnosti najpreferovanejším typom podmienok sú podmienky štrukturálneho charakteru. Jedná sa vlastne o záväzky previesť určitú „trhovú pozíciu“ účastníkov koncentrácie na vhodného kupujúceho, ktorý bude vykonávať dostatočný konkurenčný tlak na účastníkov koncentrácie, čím sa na trvalej báze zachová súťaž na trhu. Štrukturálne podmienky predstavujú najefektívnejší spôsob riešenia súťažných problémov najmä pri koncentráciách horizontálneho charakteru, pretože na ich základe sa vytvorí nový alebo posilní existujúci konkurent.

16. Podmienky štrukturálneho charakteru sú najmä podmienky týkajúce sa prevodu určitého podnikania a odrazia sa v zmene štruktúry podnikania. Jedná sa najmä o

- a) prevod podielu v spoločnosti,
- b) prevod samostatnej spoločnosti, divízie,
- c) prevod aktív, na základe ktorých možno dosahovať obrat,
- d) prevod alebo udelenie licencie na neobmedzené obdobie alebo do uplynutia platnosti patentu.

(ďalej len „prevádzané podnikanie“).

17. Na to, aby podmienky štrukturálneho charakteru boli akceptovateľné úradom, musí byť odstránené, resp. minimalizované riziko vyplývajúce z realizácie podmienky, teda

- a) prevádzané podnikanie musí byť vhodne vybrané tak, aby predstavovalo životaschopnú, konkurencieschopnú jednotku, ktorá môže dlhodobo a efektívne konkurovať subjektu vzniknutému koncentráciou a ďalším konkurentom (body 18 - 24),
- b) prevádzané podnikanie musí byť nadobudnuté nadobúdateľom so schopnosťou a stimulom zachovať prevádzané podnikanie ako aktívnu konkurenčnú silu v hospodárskej súťaži (body 25 - 30),
- c) podmienka musí byť efektívne a načas zrealizovateľná (body 31 - 33).

Odčleňované podnikanie ako životaschopná, konkurencieschopná jednotka

- 18. Prevádzané podnikanie musí predstavovať životaschopnú, konkurencieschopnú jednotku, ktorá, ak je riadená vhodným nadobúdateľom, môže trvalo efektívne konkurovať subjektu vzniknutému koncentráciou. Z tohto pohľadu najvhodnejšie prevádzané podnikanie predstavuje napr. dcérska spoločnosť, divízia, alebo všetky aktíva týkajúce sa určitého trhu (vrátane potrebných zamestnancov, práv duševného vlastníctva, know-how, zmlúv, dokumentácie, pohľadávok a pod.), ktoré už na trhu ako samostatná jednotka pôsobili, nakoľko v týchto prípadoch je pravdepodobné, že takéto podnikanie bude schopné na trhu pôsobiť aj naďalej. V niektorých prípadoch je však postačujúce, ak prevádzané podnikanie je tvorené len jednotlivými aktívami, na základe ktorých je možné dosahovať obrat (napr. obchodné značky a aktíva potrebné na výrobu), ak nadobúdateľ je schopný rýchlo a efektívne tieto aktíva integrovať do svojho podnikania a významne posilniť jeho schopnosť konkurovať na predmetnom relevantnom trhu.
- 19. Ak sa prevod podnikania realizuje ako predaj akcií alebo obchodných podielov, nemusí byť dostatočné, ak sa predá len majoritný podiel, pretože aj ostávajúce minoritné prepojenie by znižovalo konkurencieschopnosť prevádzaného podnikania a znižovalo by stimul konkurovať účastníkom koncentrácie.
- 20. Z dôvodu, že prevádzané podnikanie musí predstavovať životaschopnú a konkurencieschopnú jednotku, musí mať tiež dostatočnú veľkosť a malo by byť nezávislé od účastníkov koncentrácie (napr. z pohľadu dodávok dôležitých vstupov, využívania rozhodujúcich aktív).
- 21. Primárne štrukturálna podmienka má smerovať k prevodu podnikania týkajúceho sa trhov, kde koncentráciou dochádza k súťažným problémom. Za účelom zabezpečenia, aby si prevádzané podnikanie zachovalo samostatnosť, životaschopnosť a konkurencieschopnosť (napr. aby sa zachovali úspory z rozsahu a zo sortimentu alebo odstránila závislosť prevádzaného podnikania v určitých oblastiach od predávajúceho) môže však byť nevyhnutné zahrnúť do prevádzaného podnikania aj také aktivity, ktoré sa týkajú aj iných trhov ako tých, kde došlo k súťažným problémom.
- 22. Podmienka sa tiež nemusí nevyhnutne týkať len spoločných aktivít účastníkov koncentrácie - podmienkou môže byť aj odstránenie majetkových (aj minoritných) a personálnych prepojení

medzi účastníkmi koncentrácie a tretími stranami, ak je to potrebné napr. na prerušenie vzťahov s rozhodujúcim konkurentom a/alebo zvýšenie stimulu konkurovať si.

23. Pri posudzovaní životaschopnosti a konkurencieschopnosti je potrebné zohľadniť aj riziko a neistotu spojenú s prevodom podnikania na nového vlastníka, pretože s týmto rizikom je spojená životaschopnosť a konkurencieschopnosť prevádzaného podnikania. Ak je prevod podnikania spojený s príliš veľkým rizikom a neistotou, úrad podmienku nepovažuje za dostatočnú na odstránenie súťažného problému vzniknutého koncentráciou.
24. Keďže kombinácia rôznych aktív od rôznych subjektov a ich prevod na viacerých podnikateľov vytvára ďalšie riziko životaschopnosti a efektívnosti prevádzaného podnikania, za menej rizikóvu, a preto preferovanejšiu podmienku úrad považuje prevod samostatného podnikania od jedného subjektu ako prevod len samostatných aktív, alebo kombináciu aktív od rôznych podnikateľov a taktiež za menej rizikóvu považuje prevod odčleneného podnikania na jedného nadobúdateľa ako na viacerých nadobúdateľov.

#### Vhodný nadobúdateľ

25. Ak má prevádzané podnikanie prispieť k efektívnej konkurencii voči účastníkom koncentrácie, musí byť nadobudnuté vhodným nadobúdateľom. Vhodný nadobúdateľ je taký nadobúdateľ, ktorý je schopný a má stimul zachovať prevádzané podnikanie ako aktívnu konkurenčnú silu v hospodárskej súťaži na trhu, kde koncentráciou došlo k súťažnému problému.
26. Pri posudzovaní vhodnosti nadobúdateľa úrad hodnotí nasledovné faktory – nadobúdateľ najmä
- a) nesmie byť priamo ani nepriamo prepojený s účastníkmi koncentrácie, a to či už majetkovo alebo personálne,
  - b) musí mať dostatočné zdroje, skúsenosti a stimul udržiavať a rozvíjať prevádzané podnikanie ako konkurenčnú silu voči účastníkom koncentrácie,
  - c) nesmie mať takú pozíciu na trhu, aby realizovaním podmienky došlo k ďalším súťažným problémom, napr. k vytvoreniu dominancie alebo kolektívnej dominancie,
  - d) dá sa reálne očakávať, že získa všetky potrebné súhlasy súvisiace s podnikaním, ak sa vyžadujú.
27. Ak už je vydané rozhodnutie s podmienkou previesť určité podnikanie, je úlohou účastníka konania, aby našiel vhodného nadobúdateľa, ktorý spĺňa požiadavky uvedené v podmienke. Účastník konania môže pri navrhovaní podmienok pridať k prevádzanému podnikaniu aj dodatočné aktíva, vytvoriť atraktívnejší „predajný balík“ a tak nájsť vhodného nadobúdateľa.
28. To, či je nadobúdateľ vhodný a spĺňa požiadavky uvedené v podmienke, posudzuje úrad. Za týmto účelom musí účastník konania pred uskutočnením prevodu predložiť úradu návrh nadobúdateľa

ako aj návrh zmluvy o prevode podnikania. K prevodu podnikania môže dôjsť až vtedy, ak úrad nadobúdateľa a zmluvu schváli (pozri aj bod 48).

29. Prevod podnikania nemôže byť financovaný zo strany účastníkov koncentrácie, pretože by sa tak narušil stimul, aby prevádzané podnikanie vystupovalo ako nezávislá aktívna konkurenčná sila voči účastníkom koncentrácie. (Teda napr. nadobúdateľ by nemal získať finančné zdroje na kúpu prevádzaného podnikania úverom od účastníkov koncentrácie).
30. V niektorých prípadoch, napr. ak úspešnosť realizácie podmienky závisí od identity nadobúdateľa, úrad môže podľa § 12 ods. 5 zákona uložiť, aby sa koncentrácia nezrealizovala skôr, ako dôjde k splneniu podmienky.

#### *Efektívna a včasná implementácia podmienky*

31. Možnosť efektívnej a včasnej implementácie podmienky je tiež jedným z faktorov, ktorý berie úrad do úvahy pri hodnotení podmienky. Keďže vo väčšine prípadov dochádza najskôr k uskutočneniu koncentrácie a až potom k splneniu podmienky uloženej rozhodnutím, aj napriek určitým opatreniam na riešenie prechodného obdobia (od nadobudnutia právoplatnosti rozhodnutia do realizácie podmienky), pri dlhej lehote na implementáciu podmienky zároveň neúmerne vzrastá riziko zníženia životaschopnosti a konkurencieschopnosti prevádzaného podnikania a znižujú sa šance na obnovenie súťažných podmienok na trhu. Preto podmienky musia byť splnené v čo najkratšej možnej lehote. Vhodnou lehotou je doba do 6 mesiacov, v odôvodnených výnimočných prípadoch môže byť táto doba dlhšia.
32. Podmienka musí byť tiež reálna a jej uskutočnenie nesmie byť spojené s vysokým rizikom. Ak by aj navrhovaná podmienka vecne riešila problém, ale jej realizácia by bola riziková alebo veľmi komplikovaná, úrad takúto podmienku neakceptuje. Predstavovala by totiž neúmerné riziko, že súťažné problémy vzniknuté koncentráciou by sa uložením takejto podmienky neodstránili.
33. K uloženiu podmienok rizikových len z pohľadu ich realizácie, nie z pohľadu odstránenia súťažného problému ako takého, úrad môže pristúpiť napr. ak využije § 12 ods. 5 zákona. Vtedy úrad môže podľa § 12 ods. 5 zákona rozhodnúť, že účastníci konania nesmú vykonávať práva a povinnosti vyplývajúce z koncentrácie až do splnenia uloženej podmienky, čo znamená, že najskôr musí byť splnená podmienka a až potom môže byť zrealizovaná koncentrácia. Takýto postup eliminuje riziko, že by sa zrealizovala koncentrácia bez toho, aby došlo k eliminácii súťažného problému, ak by sa podmienka z určitých dôvodov nemohla splniť.



### **3.2 Podmienky iného charakteru ako štrukturálne**

34. Aj keď sú podmienky štrukturálneho charakteru vo všeobecnosti uprednostňované pred inými typmi podmienok z dôvodu, že rýchlo a efektívne riešia súťažný problém, niekedy dôjde k situácii, kedy nie je možné podmienku štrukturálneho charakteru uložiť, alebo súťažné problémy vyplývajú zo špecifických okolností, ako napr. existencia exkluzívnych dohôd, kombinácia vlastníctva kľúčových patentov, vlastníctvo špecifickej infraštruktúry alebo technológií – v takýchto prípadoch možno uvažovať, či iné typy podmienok ako štrukturálne by nemali dostatočný efekt na to, aby sa na trhu obnovili podmienky efektívnej súťaže. Najčastejšie k tomu dochádza pri vertikálnych a konglomerátnych koncentráciách.
35. Podmienky iného charakteru ako štrukturálne majú najčastejšie charakter záväzku umožniť ostatným podnikateľom prístup ku kľúčovým aktívam a tak zredukovať bariéry vstupu na trh. Prístup ku kľúčovým aktívam môže predstavovať prístup k infraštruktúre, prístup k technológii cez udelenie licencie, ukončenie exkluzívnych vertikálnych dohôd a pod.
36. Pokiaľ nebude možné v čase vydania rozhodnutia určiť, aká má byť lehota trvania podmienky tak, aby sa súťažný problém eliminoval, úrad v rozhodnutí konkrétnu lehotu trvania podmienky neurčí a účastník konania tak bude podmienkou neustále viazaný. Avšak v prípade, ak sa podstatne zmení stav na relevantnom trhu, ktorý už neodôvodňuje plnenie podmienky uloženej v rozhodnutí, podľa § 13 ods. 2 písm. a) zákona, úrad na návrh účastníka konania rozhodnutie zmení (pozri časť 6.1 Zmena rozhodnutia podľa § 13 ods. 2 písm. a) zákona).
37. Súťažný problém môže byť riešený aj kombináciou podmienok štrukturálneho charakteru a podmienok iného charakteru.

### **3.3 Podmienky, ktoré sa nepovažujú za vhodné**

38. Vzhľadom na to, že zmyslom podmienky je eliminovať súťažný problém, podmienky vo forme záväzkov nezneužívať dominantné postavenie nie sú vo všeobecnosti považované za vhodné.
39. Za nevhodné sú považované aj podmienky, ktoré predstavujú určitú formu cenovej regulácie, okrem iného aj vzhľadom na problematické nastavenie takejto podmienky, ako aj jej problematické monitorovanie dodržiavania a vysoké riziko omylov.

## **4. POVINNOSTI**

40. Pod povinnosťou sa rozumejú najmä záväzky slúžiace na zabezpečenie plnenia podmienky, na dosiahnutie účelu podmienky a na kontrolu jej plnenia. Sú potrebné najmä pri podmienkach štrukturálneho charakteru.

41. Keďže v niektorých prípadoch dochádza najskôr k realizácii koncentrácie a až potom k splneniu podmienky, počas prechodného obdobia od nadobudnutia právoplatnosti súhlasného rozhodnutia o koncentrácii až po splnenie podmienky musí byť zabezpečené „špeciálne udržiavanie“ prevádzaného podnikania tak, ako je to uvedené v bodoch 42 až 45. Toto je potrebné zabezpečiť jednak z dôvodu zachovania životaschopnosti a konkurencieschopnosti prevádzaného podnikania a jednak z dôvodu minimalizácie možných negatívnych dopadov na súťaž.
42. Prevádzané podnikanie od doby nadobudnutia právoplatnosti rozhodnutia do splnenia podmienok musí byť oddelené od ostatných činností účastníka konania a oddelene riadené. Toto oddelené riadenie je možné zabezpečiť napr. vybranou osobou, ktorá bude prevádzané podnikanie nezávisle riadiť, zabezpečovať jeho záujmy, ako aj zachovanie jeho ekonomickej hodnoty a konkurencieschopnosti v súlade s podmienkami v bode 43, ako aj nezávislosť od ostatného podnikania účastníkov koncentrácie.
43. Je povinnosťou účastníka konania, aby navrhol povinnosti, ktorými zabezpečí udržanie ekonomickej hodnoty, predajnosti a konkurencieschopnosti prevádzaného podnikania. Tieto povinnosti by mali smerovať k tomu, aby prevádzané podnikanie bolo v prechodnom období spravované ako samostatná jednotka v súlade so štandardnými obchodnými zvyklosťami, aby pokračovalo v plnení existujúcich obchodných plánov, malo zachovanú dostatočnú starostlivosť o aktíva, vrátane know-how a iných dôverných informácií, resp. informácií, ktoré sú predmetom obchodného tajomstva týkajúcich sa podnikania, a aby ostala zachovaná zákaznícka база a stav a kvalifikácia zamestnancov. Prevádzanému podnikaniu musí byť tiež venovaná dostatočná pozornosť zo strany zabezpečenia kapitálu a iných zdrojov a primeraného manažérskeho riadenia. Účastníci koncentrácie nesmú podnikať kroky, ktoré by mali významný negatívny dopad na hodnotu, riadenie a konkurencieschopnosť prevádzaného podnikania a ktoré by zmenili charakter a rozsah jeho aktivít alebo jeho výrobnú, obchodnú alebo investičnú politiku/stratégiu. V prípade, že prevádzané podnikanie predstavuje akciovú spoločnosť, tiež musí byť zabezpečený výkon akcionárskych práv tak, aby boli čo najlepšie zohľadnené záujmy prevádzaného podnikania.
44. Účastník konania tiež musí prijať opatrenia, ktoré zabezpečia, že účastníci koncentrácie priamo alebo nepriamo po nadobudnutí právoplatnosti rozhodnutia ne získajú žiadne obchodné tajomstvá, know-how a iné informácie komerčného a dôverného charakteru, týkajúce sa prevádzaného podnikania. Účastníci koncentrácie môžu získať len informácie, ktoré sú potrebné na zabezpečenie prevodu podnikania, alebo ktoré sú vyžadované na základe osobitných predpisov, napr. na vypracovanie konsolidovanej účtovnej závierky.
45. V prípade, kedy na zachovanie životaschopnosti a konkurencieschopnosti prevádzaného podnikania je potrebné pre prevádzané podnikanie zabezpečiť dodávku určitých tovarov alebo

služieb od účastníkov koncentrácie, jednou z potrebných povinností je aj uzavretie zmluvy na dodávku týchto tovarov alebo služieb medzi nadobúdateľom a účastníkom koncentrácie na prechodné obdobie a za primeraných podmienok. (Táto povinnosť nie je v rozpore s bodom 21).

46. Účastník konania sa musí zaviazat' nevyvíjať aktivity smerujúce k získaniu kľúčových pracovníkov, ktorí tvoria súčasť prevádzaného podnikania po určitú dobu, obvykle 2 roky.
47. Ďalšou povinnosťou je záväzok nenadobudnúť naspäť priamu alebo nepriamu kontrolu nad prevádzaným podnikaním. Takáto povinnosť je nevyhnutná na dosiahnutie cieľa podmienky – na zachovanie jej efektu.
48. Jednou z povinností je aj predloženie návrhu nadobúdateľa a návrhu zmluvy o prevode podnikania na posúdenie úradu (pozri bod 28). Účastník konania preto musí v dostatočnom časovom predstihu predložiť úradu návrh nadobúdateľa a návrh zmluvy o prevode podnikania a preukázať, že nadobúdateľ a prevod je v súlade s podmienkami a povinnosťami uvedenými v rozhodnutí. Úrad najmä zhodnotí, či nadobúdateľ má skúsenosti, ako aj stimul udržiavať a rozvíjať prevádzané podnikanie ako konkurenčnú silu voči účastníkom koncentrácie a konkurentom a či na základe úradu dostupných informácií, odčlenením prevádzaného podnikania by nedošlo k súťažnému problému. Zistenie, či navrhovaný nadobúdateľ spĺňa alebo nespĺňa požiadavky naňho kladené v podmienke rozhodnutia úrad bezodkladne oznámi účastníkovi konania. Cieľom tejto povinnosti v predstihu schvaľovať nadobúdateľa a zmluvu o prevode je dosiahnuť účel plnenia podmienky, aby nedošlo k nezvratným zmenám na trhu z dôvodu zlého výberu nadobúdateľa.
49. Pri hodnotení, či nadobúdateľ má skúsenosti, ako aj stimul udržiavať a rozvíjať prevádzané podnikanie ako konkurenčnú silu voči účastníkom koncentrácie a konkurentom úrad berie do úvahy napr. či nadobúdateľ pôsobí v danej oblasti, ktorej sa prevádzané podnikanie týka alebo mieni pôsobiť a už uskutočnil potrebné kroky za týmto účelom, či má zabezpečené dodávky vstupov, ak je to potrebné, vybudovanú distribučnú sieť, vždy vo vzťahu k danému relevantnému trhu, pričom na posúdenie vhodnosti nadobúdateľa úrad môže využiť aj testovanie na trhu podľa bodu 63.
50. Schválením nadobúdateľa a návrhu zmluvy o prevode podnikania nie je dotknutá povinnosť oznámiť koncentráciu podliehajúcu kontrole úradu, ku ktorej by prevodom mohlo dôjsť. Schválenie nadobúdateľa a návrhu zmluvy o prevode nemá vplyv na konečné rozhodnutie o takejto prípadnej koncentrácii a nie je splnením podmienky uloženej v rozhodnutí.
51. Je potrebné, aby úrad uložené podmienky kontroloval a s cieľom zabezpečenia kontroly podmienok jednou z povinností môže byť napr. povinnosť pravidelne predkladať úradu správy o krokoch vykonaných za účelom plnenia podmienok a povinností.

## **5. PROCESNÝ POSTUP PRI PREDKLADANÍ PODMIENOK A POVINNOSTÍ**

52. Ak úrad v rámci správneho konania vo veci koncentrácie zistí, že posudzovaná koncentrácia vyvoláva súťažné obavy, podľa § 12 ods. 4 zákona je povinný písomne informovať účastníka konania o vzniknutom súťažnom probléme, odôvodniť, prečo k súťažnému problému dochádza a vyzvať ho na predloženie návrhu podmienok, ktoré zabezpečia súlad koncentrácie s § 12 ods. 1 zákona, ako aj na predloženie návrhu povinností súvisiacich s podmienkou.
53. Povinnosťou úradu je identifikovať a odôvodniť súťažný problém vyplývajúci z koncentrácie, povinnosťou účastníka konania je navrhnúť podmienky a povinnosti, ktoré by súťažný problém eliminovali a preukázať, že ním navrhnuté riešenie odstraňuje súťažný problém. Takýto postup má za cieľ zabezpečiť, aby účastník konania predkladal len také podmienky a povinnosti, ktoré je schopný a ochotný plniť.

### **5.1 Predloženie návrhu podmienok a povinností**

54. Podľa § 12 ods. 4 zákona je účastník konania povinný do 30 pracovných dní odo dňa doručenia výzvy úradu predložiť úradu písomný návrh podmienok a povinností, ktoré zabezpečia súlad koncentrácie s § 12 ods. 1 zákona. Podľa § 12 ods. 4 zákona v odôvodnených prípadoch úrad na návrh účastníka konania podaný pred uplynutím 30 – dňovej lehoty môže túto lehotu predĺžiť. Za odôvodnený prípad úrad považuje aj tú skutočnosť, že vzhľadom na zložitosť prípadu nie je 30 – dňová lehota na vypracovanie návrhu podmienok a povinností dostatočná.
55. Počas 30 - dňovej lehoty a predĺženia tejto lehoty lehota na vydanie rozhodnutia podľa § 11 zákona neplynie. Ak však účastník konania predloží návrh podmienok a povinností označený ako „Konečný návrh podmienok a povinností“ pred uplynutím zákonom stanovenej 30 - dňovej lehoty, nasledujúcim dňom po doručení konečného návrhu úradu pokračuje plynutie lehoty na vydanie rozhodnutia podľa § 11 zákona. Ak účastník konania neoznačí žiadny návrh ako konečný, lehota na vydanie rozhodnutia podľa § 11 zákona začne plynúť odo dňa uplynutia 30 - dňovej lehoty na predloženie návrhu podmienok a povinností. V záujme istoty a vyvarovania sa nedorozumení úrad odporúča účastníkovi konania návrh podmienok a povinností, ktorý považuje za konečný označiť „Konečný návrh podmienok a povinností.“
56. Konečný návrh podmienok a povinností musí byť detailný, jasný a zrozumiteľný. Navrhované podmienky musia principiálne riešiť všetky úradom identifikované súťažné problémy a navrhované povinnosti musia byť dostatočné na zabezpečenie plnenia podmienky.
57. Ak v zákonom stanovenej 30 – dňovej lehote účastník konania nepredloží žiadne podmienky a povinnosti, alebo predloží návrh podmienok a povinností po zákonom stanovenej lehote

a koncentrácia vytvára alebo posilňuje dominantné postavenie, ktorého dôsledkom sú významné prekážky efektívnej súťaže na relevantnom trhu, úrad koncentráciu zakáže.

## 5.2 Obsah návrhu podmienok a povinností

58. Návrh podmienok a povinností, ktoré by mal účastník konania predložiť podľa § 12 ods. 4 zákona by mal, ak je to relevantné, predovšetkým obsahovať:

59. Podmienky

- a) V prípade podmienok štrukturálneho charakteru je potrebné presne a detailne definovať prevádzané podnikanie – je potrebné predložiť vyčerpávajúci zoznam všetkých častí prevádzaného podnikania (hmotné a nehmotné aktíva, vrátane práv duševného vlastníctva, licencie, povolenia, zmluvy, záväzky, pohľadávky, vrátane príslušnej potrebnej dokumentácie, zoznam zamestnancov,...). Za účelom vylúčenia pochybností v podmienke môžu byť identifikované aj aktíva, ktoré pod prevádzané podnikanie nespádajú. Ak podstatou podmienky je prevod akcií alebo majetkových podielov, je potrebné detailne identifikovať, o aké akcie a podiely sa jedná, v akom objeme budú predávané.
- b) V prípade podmienok iného charakteru ako štrukturálneho, je potrebné detailne popísať činnosti, konania, úkony, ktoré majú zabezpečiť odstránenie súťažného problému (pozri body 34 - 37).
- c) Lehotu, v rámci ktorej musí byť podmienka (s)plnená a určenie skutočnosti, kedy sa podmienka považuje za splnenú.
- d) Všeobecná charakteristika vhodného nadobúdateľa (bližšie pozri bod 26).

60. Povinnosti

- a) Zabezpečenie oddeleného riadenia prevádzaného podnikania, bližšie pozri časť 4 - Povinnosti.
- b) Zabezpečenie ekonomickej hodnoty, konkurencieschopnosti a životaschopnosti prevádzaného podnikania v súlade s požiadavkami uvedenými v časti 4 - Povinnosti.
- c) Lehota, v rámci ktorej je potrebné povinnosti (s)plniť.
- d) Závazok nenadobudnúť naspäť kontrolu nad prevádzaným podnikaním v súlade s bodom 47.
- e) Závazok, že účastníci koncentrácie po nadobudnutí právoplatnosti rozhodnutia nezískajú žiadne obchodné tajomstvá, know-how a iné informácie komerčného a dôverného charakteru, týkajúce sa odčleňovaného podnikania podľa bodu 44.
- f) Závazok nevyvíjať aktivity smerujúce k získaniu kľúčových pracovníkov prevádzaného podnikania po určitú dobu (pozri bod 46).
- g) Schválenie nadobúdateľa a návrhu zmluvy o prevode podľa bodov 28 a 48.
- h) Predkladanie správ o krokoch vykonaných za účelom plnenia podmienky a povinností podľa bodu 51.

61. Vzhľadom na špecifickosť jednotlivých prípadov nie je možné bližšie špecifikovať jednotlivé podmienky a povinnosti a v tejto súvislosti sa účastníkovi konania s cieľom ozrejmiť rozsah podmienok a povinností potrebných v danom prípade odporúča využiť konzultácie s úradom, bližšie pozri časť 5.4 *Proces konzultácií*.
62. V návrhu podmienok a povinností musí zároveň účastník konania odôvodniť, ako sa navrhovanými podmienkami eliminuje súťažný problém identifikovaný úradom a že povinnosti sú dostatočné na dosiahnutie cieľa podmienok.
63. V návrhu podmienok a povinností by mal účastník konania predložiť aj takú verziu podmienok, ktorú by úrad mohol použiť na overenie si napr. u konkurentov, dodávateľov, odberateľov, iných strán, či podmienka navrhovaná účastníkom konania je dostatočná na elimináciu súťažného problému. Znamená to, že táto verzia by nemala obsahovať obchodné tajomstvo a dôverné informácie, ale mala by mať dostatočnú vypovedaciu hodnotu, aby na jej základe bolo možné overiť, či podmienka je dostatočná. Zákon síce výslovne nestanovuje povinnosť takúto verziu podmienok predložiť, ale pokiaľ úrad nebude mať dostatočné dôkazy o tom, že podmienka je spôsobilá eliminovať súťažný problém vzniknutý koncentráciou, nemôže, vzhľadom na riziko či sa danými podmienkami súťažný problém eliminuje alebo nie, koncentráciu schváliť, je preto v záujme účastníka konania, aby takúto verziu úradu predložil.

### **5.3 Zhodnotenie predloženého návrhu podmienok a povinností úradom**

64. Po predložení konečného návrhu podmienok a povinností úrad navrhované podmienky a povinnosti zhodnotí a preverí, napr. aj prostredníctvom testovania na trhu, či podmienky vedú k plnej a efektívnej eliminácii súťažného problému a povinnosti sú dostatočné na zabezpečenie plnenia podmienky, na dosiahnutie jej účelu alebo kontrolu jej plnenia. O záveroch prešetrovania úrad bezodkladne informuje účastníka konania.

### **5.4 Proces konzultácií**

65. Aj keď je úlohou účastníka konania predložiť návrh podmienok a povinností, nevylučuje sa týmto pomoc úradu pri stanovovaní podmienok a povinností. Na žiadosť účastníka konania pred predložením konečného návrhu podmienok a povinností sa môžu s úradom uskutočniť konzultácie týkajúce sa vecnej aj procesnej stránky predkladania podmienok a povinností.
66. Vzhľadom na krátke lehoty a s cieľom zabezpečenia čo najväčšej efektívnosti úrad odporúča konzultácie, ku ktorým podklady na rokovanie predloží účastník koncentrácie aspoň dva pracovné dni vopred.

## **6. ZMENA ROZHODNUTIA S PODMIENKAMI**

### **6.1 Zmena rozhodnutia podľa § 13 ods. 2 písm. a) zákona**

67. V niektorých prípadoch, najmä však ak úrad uložil podmienku podnikateľovi inú ako štrukturálneho charakteru, môže nastať situácia, kedy vzhľadom na podstatné zmeny stavu na relevantnom trhu nie je odôvodnené, aby podnikateľ ďalej plnil úradom uloženú podmienku. Obdobná situácia môže nastať aj pri povinnostiach.
68. V takýchto prípadoch môže podnikateľ – účastník správneho konania podať úradu návrh na zmenu rozhodnutia, pričom znáša dôkazné bremeno a musí preukázať, že v dôsledku zmeny stavu na relevantnom trhu i bez ďalšieho plnenia podmienky alebo povinnosti uloženej rozhodnutím implementácia predmetnej koncentrácie nebude viesť k súťažným problémom.
69. Pokiaľ sa tvrdenia účastníka konania preukážu, úrad rozhodnutie podľa § 12 ods. 3 zákona zmení, v opačnom prípade úrad návrh na zmenu rozhodnutia zamietne.

### **6.2 Zmena rozhodnutia s podmienkami podľa § 13 ods. 2 písm. b) zákona**

70. Pokiaľ nie je možné z vážnych dôvodov (s)plniť podmienku a/alebo povinnosť v lehote stanovenej v rozhodnutí úradu vydanom podľa § 12 ods. 3 zákona, môže podnikateľ podľa § 13 ods. 2 písm. b) zákona pred uplynutím tejto lehoty požiadať úrad o jej predĺženie. Posúdenie, čo je vážnym dôvodom, je vecou správnej úvahy úradu.
71. Takýmto vážnym dôvodom bude výhradne nemožnosť splnenia uloženej podmienky alebo povinnosti v stanovenej lehote z objektívnych dôvodov, bez zavinenia účastníka konania. Za vážny dôvod sa nedá považovať skutočnosť, že sa podnikateľovi v lehote stanovenej v rozhodnutí nepodarilo nájsť vhodného nadobúdateľa prevádzaného podnikania.

## **7. NÁSLEDKY NEPLNENIA PODMIENOK A POVINNOSTÍ**

72. Ak podnikateľ podmienku uloženú úradom v rozhodnutí vydanom podľa § 12 ods. 3 zákona neplní/nesplnil z hľadiska časového a/alebo vecného, úrad je podľa § 13 ods. 1 zákona povinný z vlastného podnetu zrušiť rozhodnutie, ktorým súhlasil s koncentráciou s podmienkami. Zároveň je úrad povinný vydať rozhodnutie, ktorým predmetnú koncentráciu zakáže. Nie je pritom rozhodujúce, či podnikateľ neplní/nesplnil všetky podmienky alebo iba jednu z podmienok uložených úradom v rozhodnutí. Zároveň je úrad povinný podľa § 38 ods. 2 zákona uložiť podnikateľovi pokutu vo výške podľa § 38 ods. 1 zákona.

73. Pokiaľ si je podnikateľ vedomý, že z vážnych dôvodov nie je možné (s)plniť podmienku alebo povinnosť súvisiacu s podmienkou v lehote určenej v rozhodnutí úradu s podmienkami, pred uplynutím tejto lehoty môže požiadať úrad o jej predĺženie (pozri časť 6.2 *Zmena rozhodnutia s podmienkami podľa § 13 ods. 2 písm. b) zákona*).
74. Ak podnikateľ neplní alebo nesplnil povinnosti uložené mu v rozhodnutí vydanom podľa § 12 ods. 3 zákona, je úrad povinný podľa § 38 ods. 2 zákona mu uložiť pokutu vo výške podľa § 38 ods. 1 zákona. Podľa § 38 ods. 7 zákona môže úrad uložiť podnikateľovi pokutu opakovane.
75. Ak podnikateľ vykonával práva a povinnosti vyplývajúce z koncentrácie, ktorú úrad schválil s podmienkami a následne vzhľadom na ich neplnenie zakázal, úrad zároveň bude postupovať podľa § 13a zákona. To znamená, že ak sa preukáže, že pred vydaním rozhodnutia o zákaze koncentrácie alebo po vydaní právoplatného rozhodnutia o zákaze koncentrácie došlo k výkonu práv a povinností vyplývajúcich z koncentrácie, t.j. že koncentrácia bola implementovaná, je úrad oprávnený uložiť podnikateľovi povinnosť obnoviť úroveň hospodárskej súťaže existujúcu pred vznikom koncentrácie, najmä povinnosť rozčleniť podnik alebo previesť práva.
76. Znamená to, že primárne úrad nariadi dekoncentráciu koncentráciou vzniknutého subjektu. Napríklad ak koncentrácia spočíva v zlúčení, splynutí alebo založení spoločného podniku, úrad uloží podnikateľovi povinnosť rozčleniť podnik vzniknutý koncentráciou. V prípadoch, kedy došlo k získaniu kontroly, úrad nariadi prevod príslušných práv súvisiacich so získaním kontroly, napríklad prevod akcií, obchodných podielov, aktív získaných koncentráciou. Pokiaľ dekoncentrácia nie je možná, úrad je oprávnený uložiť podnikateľovi obnoviť úroveň hospodárskej súťaže existujúcu pred vznikom koncentrácie aj akýmkoľvek iným spôsobom.
77. Súčasne je úrad oprávnený uložiť podnikateľovi aj ďalšiu povinnosť, ak je táto nevyhnutná na zabezpečenie splnenia povinnosti, ktorou sa sleduje obnovenie pôvodnej úrovne hospodárskej súťaže. Napríklad v prípadoch získania kontroly úrad z dôvodu zabezpečenia úrovne hospodárskej súťaže pred vznikom koncentrácie v čo najkratšom termíne po vydaní rozhodnutia podľa § 13a zákona uloží podnikateľovi povinnosť od nadobudnutia právoplatnosti rozhodnutia až do realizácie odčlenenia zabezpečiť oddelené riadenie koncentráciou získaného podniku podnikateľa alebo časti podniku podnikateľa.
78. Za nesplnenie povinnosti uloženej v rozhodnutí podľa § 13a zákona je úrad povinný uložiť podnikateľovi pokutu podľa § 38 ods. 2 zákona vo výške podľa § 38 ods. 1 zákona. Podľa § 38 ods. 7 zákona môže úrad uložiť podnikateľovi, ktorý nebude rešpektovať rozhodnutie úradu vydané podľa § 13a zákona pokutu aj opakovane.