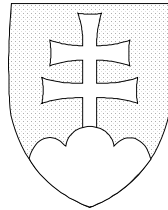


## PROTIMONOPOLNÝ ÚRAD SLOVENSKEJ REPUBLIKY



# ROZHODNUTIE

Číslo: 774/2017/OK-2017/FV/3/1/028

Bratislava, 29. september 2017

Protimonopolný úrad Slovenskej republiky, odbor koncentrácií, v správnom konaní číslo 0010/OK/2017 začatom dňa 15. 06. 2017 na základe oznámenia koncentrácie podľa § 10 ods. 7 zákona č. 136/2001 Z. z. o ochrane hospodárskej súťaže a o zmene a doplnení zákona Slovenskej národnej rady č. 347/1990 Zb. o organizácii ministerstiev a ostatných ústredných orgánov štátnej správy Slovenskej republiky v znení neskorších predpisov v znení neskorších predpisov podnikateľom EP Industries, a.s., so sídlom Pařížská 130/26, 110 00 Praha 1, Česká republika, prostredníctvom splnomocneného právneho zástupcu Advokátskej kancelárie RELEVANS s. r. o., so sídlom Dvořákovo nábřeží 8A, 811 02 Bratislava,

### r o z h o d o l

na základe § 12 ods. 1 zákona č. 136/2001 Z. z. o ochrane hospodárskej súťaže a o zmene a doplnení zákona Slovenskej národnej rady č. 347/1990 Zb. o organizácii ministerstiev a ostatných ústredných orgánov štátnej správy Slovenskej republiky v znení neskorších predpisov v znení neskorších predpisov tak, že **s ú h l a s í** s koncentráciou spočívajúcou podľa § 9 ods. 1 písm. b) zákona č. 136/2001 Z. z. o ochrane hospodárskej súťaže a o zmene a doplnení zákona Slovenskej národnej rady č. 347/1990 Zb. o organizácii ministerstiev a ostatných ústredných orgánov štátnej správy Slovenskej republiky v znení neskorších predpisov v znení neskorších predpisov v získaní priamej výlučnej kontroly podnikateľa EP Industries, a.s., so sídlom Pařížská 130/26, 110 00 Praha 1, Česká republika, nad podnikateľom SLOVENSKÉ ENERGETICKÉ STROJÁRNE a.s., so sídlom Továrenská 210, 935 28 Tlmače, na základe rozhodnutia mimoriadneho valného zhromaždenia spoločnosti SLOVENSKÉ ENERGETICKÉ STROJÁRNE a.s. konaného dňa 30. 09. 2016, na ktorom sa rozhodlo o zvýšení základného imania spoločnosti SLOVENSKÉ ENERGETICKÉ STROJÁRNE a.s. v spojení s Vyhlásením upisovateľa EP Industries, a.s. podpísaným a doručeným spoločnosti SLOVENSKÉ ENERGETICKÉ STROJÁRNE a.s. dňa 30. 09. 2016.

## Odôvodnenie :

1. Protimonopolnému úradu Slovenskej republiky, odboru koncentrácií (ďalej len „úrad“) bola dňa 15. 06. 2017 oznámená koncentrácia (ďalej len „Oznámenie“) špecifikovaná vo výroku tohto rozhodnutia, ktorá podlieha kontrole úradu. Účastníkom správneho konania je podnikateľ EP Industries, a.s., so sídlom Pařížská 130/26, 110 00 Praha 1, Česká republika (ďalej len „Oznamovateľ“ alebo „EPI“). Účastníkmi koncentrácie sú nadobúdateľ kontroly – Oznamovateľ a podnikateľ, nad ktorým je kontrola nadobúdaná – SLOVENSKÉ ENERGETICKÉ STROJÁRNE a.s., so sídlom Továrenská 210, 935 28 Tlmače (ďalej len „SES“).
2. Podľa Oznámenia koncentrácia spočíva v získaní priamej výlučnej kontroly Oznamovateľa nad podnikateľom SES na základe prevodu zostávajúceho akcionárskeho podielu spoločnosti SEGFIELD INVESTMENTS LIMITED, so sídlom 5 Athinon street, Pallouriotissa, 1056 Nikózia, Cyprus (ďalej len „Segfield“) na akciách spoločnosti SES vo výške 9,46 % a získaní hlasovacích práv k akciám novo emitovaných spoločnosťou SES, ktoré boli upísané zo strany Oznamovateľa. Právnym titulom pre nadobudnutie 9,46 % akcií spoločnosti SES bude v súlade s bodom 9.3 Akcionárskej zmluvy uzatvorenej medzi spoločnosťou Segfield a Oznamovateľom dňa 23. 09. 2016 (ďalej len „Akcionárska zmluva“) buď povinná ponuka na prevzatie v zmysle § 118g zákona č. 566/2001 Z. z. o cenných papieroch v znení neskorších predpisov, alebo na základe zmluvy o kúpe cenných papierov, ktorej vzor je pripojený ako príloha č. 1 Akcionárskej zmluvy, ak sa zmluvné strany nedohodnú na inom znení zmluvy o predaji cenných papierov.
3. Vychádzajúc z Oznámenia koncentrácie, dňa 30. 09. 2016 sa konalo mimoriadne valné zhromaždenie spoločnosti SES (ďalej len „MVZ“), na ktorom sa rozhodlo o zvýšení základného imania spoločnosti SES a následne došlo k upísaniu nových akcií nepeňažným vkladom. Upísaním akcií spoločnosti SES Oznamovateľ nadobudol akcie predstavujúce celkovo 89,91 % základného imania spoločnosti SES (ďalej aj ako „Nové akcie“). Zvýšenie základného imania bolo do obchodného registra zapísané dňa 29. 10. 2016.
4. Úrad vyjadril v liste č. 774/2017/OK-3217/2017 zo dňa 21. 06. 2017 pochybnosti ohľadne dátumu a titulu vzniku oznámenej koncentrácie, pričom Oznamovateľa informoval o svojom závere a zároveň ho vyzval na predloženie doplňujúcich informácií a upovedomil ho, že Oznámenie koncentrácie je neúplné a lehota podľa § 11 ods. 1 zákona č. 136/2001 Z. z. o ochrane hospodárskej súťaže a o zmene a doplnení zákona Slovenskej národnej rady č. 347/1990 Zb. o organizácii ministerstiev a ostatných ústredných orgánov štátnej správy Slovenskej republiky v znení neskorších predpisov v znení neskorších predpisov (ďalej len „zákon“) na vydanie rozhodnutia úradu neplynie odo dňa odoslania predmetného listu na doplnenie oznámenia koncentrácie.
5. Dňa 25. 08. 2017 bolo úradu Oznamovateľom doručené listom zaevidovaným pod č. 774/2017/OK-4280/2017 Vyjadrenie k výzve (ďalej len „Vyjadrenie“), čím sa Oznámenie koncentrácie stalo úplným, a teda dňom 28. 08. 2017 plynie Oznamovateľovi prerušená lehota na vydanie rozhodnutia, o čom bol Oznamovateľ informovaný listom zaevidovaným pod č. 774/2017/OK-4306/2017 zo dňa 28. 08. 2017. V predmetnom Vyjadrení sa uvádza nasledujúce.

6. Zákon predpokladá možnosť kontroly na základe (i) vlastníckych práv alebo iných práv, ako aj (ii) práv, zmlúv alebo faktických skutočností, ak zakladajú rozhodujúci vplyv na zloženie, hlasovanie alebo rozhodovanie orgánov podnikateľa.
7. Výlučnú kontrolu nad podnikateľom môže vykonávať aj iný subjekt ako väčšinový akcionár spoločnosti. Kontrolu môže vykonávať tak minoritný akcionár, ako aj osoba, ktorá nemá žiadny podiel na základnom imaní/ nie je akcionárom kontrolovaného podnikateľa. Postačuje, že taká osoba má podstatný vplyv na činnosť podnikateľa prostredníctvom zmluvy alebo na základe iných skutočností umožňujúcich jej rozhodujúco ovplyvňovať zloženie, hlasovanie alebo rozhodovanie orgánov podnikateľa.
8. Ďalej Oznamovateľ uvádza, že minoritný akcionár teda môže byť výlučne kontrolujúcim subjektom iného podnikateľa, napríklad na základe akcionárskej zmluvy zakotvujúcej osobitné práva umožňujúce minoritnému akcionárovi vykonávať rozhodujúci vplyv na zloženie predstavenstva alebo dozornej rady predmetnej spoločnosti alebo mať inak rozhodujúci vplyv na určovanie jej obchodného správania a činnosti.
9. Takýmto prípadom je aj kontrola nad spoločnosťou SES, ktorú vykonáva na zmluvnom základe (Akcionárskej zmluvy) výlučne jej minoritný akcionár, spoločnosť Segfield, resp. (nepriamo) osoby vykonávajúce kontrolu nad spoločnosťou Segfield.
10. Spoločnosť Segfield, ako sa ďalej uvádza vo Vyjadrení, je na základe Akcionárskej zmluvy [.....]  
.....]<sup>1</sup>. Zvýšením základného imania sa na základe uvedeného nezmenil kontrolujúci subjekt ani kvalita kontroly, stále ide o výlučnú kontrolu spoločnosti Segfield.
11. Na podporu uvedených argumentov Oznamovateľ uvádza, že predmetnú koncentráciu už schválil český Úrad pro ochranu hospodářské soutěže rozhodnutím zo dňa 02. 05. 2017, v ktorom zdôvodnil, prečo má za to, že kontrolu nad spoločnosťou SES stále vykonáva spoločnosť Segfield.
12. K neexistencii kontroly Oznamovateľa nad spoločnosťou SES Oznamovateľ uvádza, že drží akcie spoločnosti SES, ktoré predstavujú 89,91 % akcií vydaných spoločnosťou SES, avšak ustanovenia Akcionárskej zmluvy neumožňujú Oznamovateľovi vykonávať hlasovacie a ani iné akcionárske práva spojené s nadobudnutými akciami bez pokynov spoločnosti Segfield. Oznamovateľ nemá ani vplyv na zloženie orgánov spoločnosti SES.
13. Oznamovateľ ďalej uvádza, že ak by Akcionárska zmluva nebola uznaná ako základ zmluvnej výlučnej kontroly spoločnosti Segfield a rozhodujúcim faktorom pre určenie kontroly by malo byť len vlastníctvo väčšinového akcionárskeho podielu, popieralo by to zmysel a účel ustanovenia § 9 ods. 4 písm. b) Zákona,

---

<sup>1</sup> [...] obchodné tajomstvo Oznamovateľa – práva spoločnosti Segfield

bodu 2 písm. b) článku 3 Nariadenia Rady (ES) č. 139/2004 z 20. januára 2004 o kontrole koncentrácií medzi podnikmi (Nariadenie ES o fúziách) ako aj rozhodovaciu prax Európskej komisie a PMÚ (podľa ktorej boli ako kontrolujúce subjekty vo viacerých prípadoch určené nie len minoritní akcionári, ale dokonca aj osoby, ktoré neboli akcionármi a vykonávali kontrolu len na zmluvnom základe).

14. Argumentácia PMÚ, ktorou PMÚ neuznáva Akcionársku zmluvu ako dostatočne silný základ (zmluvnej) kontroly nad spoločnosťou SES navodzuje dojem, že PMÚ predpokladá, že účastníci Akcionárskej zmluvy ju porušujú resp. budú porušovať, prípadne, že už pri jej uzatváraní predpokladali, že budú konať v rozpore s ňou.
15. Podľa rozhodovacej praxe Európskej komisie, skutočný rozhodujúci vplyv na podnikateľa má subjekt, ktorý rozhoduje o zložení jeho riadiaceho (štatutárneho) orgánu a/alebo má vplyv na finančné, obchodné a investičné plány a vedenie podnikateľa a/alebo má vplyv na strategické oblasti podnikania predmetného podnikateľa, najmä pokiaľ ide o používané technológie a vývoj tovarov.
16. Preto podľa Oznamovateľa neobstoí tvrdenie, že v prípade, ak existuje akcionárska dohoda, v ktorej sa osoba vlastniaca väčšinu akcií v spoločnosti zaviazala, že bude hlasovacie práva spojené s väčšinovým balíkom akcií vykonávať podľa pokynov minoritného akcionára (t. j. spoločnosť Segfield) a taký minoritný akcionár má výlučné právo nominovať členov štatutárneho orgánu danej spoločnosti, výlučnú kontrolu nad spoločnosťou nemá práve minoritný akcionár na základe akcionárskej zmluvy.
17. PMÚ vo Výzve uvádza, že Koncentrácia vznikla k 30. 09. 2016, kedy bolo prijaté rozhodnutie MVZ a následným upísaním Nových Akcií. Toto tvrdenie PMÚ je, aj pri nezohľadnení Akcionárskej zmluvy, nesprávne.
18. Ku dňu prijatia rozhodnutia MVZ, ani ku dňu úpisu Nových Akcií Oznamovateľom nedošlo k zvýšeniu základného imania spoločnosti SES, ani k nadobudnutiu práv akcionára vo vzťahu k Novým akciám. Zvýšenie základného imania na základe rozhodnutia MVZ bolo do obchodného registra zapísané až 29. 10. 2016. Ako však Oznamovateľ uvádza vyššie, ku koncentrácii do dnešného dňa nedošlo.
19. Podľa tvrdenia PMÚ, prevodom 9,46 % akcionárskeho podielu (ďalej len „Akcionársky podiel“) na Oznamovateľa dôjde len k zvýšeniu podielu Oznamovateľa v spoločnosti SES.  
S uvedeným tvrdením podľa Oznamovateľa nie je možné súhlasiť. Práve moment prevodu Akcionárskeho podielu na Oznamovateľa je rozhodujúci pre vznik koncentrácie.
20. Oznamovateľ ďalej uvádza vo Vyjadrení, že počas trvania Akcionárskej zmluvy:
  - a) [.....  
.....  
.....  
.....  
.....  
.....  
.....  
.....

- b) .....
- c) .....
- d) .....

21. ....  
.....  
.....]².

Z uvedeného preto vyplýva, že rozhodujúcim momentom pre vznik Koncentrácie je práve uskutočnenie prevodu Akcionárskeho podielu na Oznamovateľa, a nie akýkoľvek iný (skorší) úkon alebo skutočnosť.

22. Úrad sa k vyššie uvedeným námietkam Oznamovateľa vyjadril vo Výzve pred vydaním rozhodnutia podľa § 33 zákona listom č. 774/2017/OK-4662/2017 zo dňa 19. 09. 2017 nasledovne.

Posúdenie zmeny kontroly nad spoločnosťou SES Tlmače a vyjadrenie k námietkam Oznamovateľa

23. Úrad, aj napriek námietkam Oznamovateľa zastáva názor, že predmetná koncentrácia spočíva v získaní výlučnej kontroly Oznamovateľa nad podnikateľom SES, a to na základe rozhodnutia MVZ zo dňa 30. 09. 2016 v spojení s Vyhlásením upisovateľa, ktoré bolo podpísané dňa 30. 09. 2016 a doručené spoločnosti SES toho istého dňa. Vyhlásením upisovateľa Oznamovateľ na základe rozhodnutia MVZ upísal nové akcie spoločnosti SES, ktorých emisný kurz mal byť splatený nepeňažným vkladom. Toho istého dňa, t. j. 30. 09. 2016 sa stala platnou a účinnou Zmluva o postúpení pohľadávok uzatvorená medzi Oznamovateľom a SES, ktorej predmetom je postúpenie pohľadávok z Oznamovateľa na spoločnosť SES, pričom dňom účinnosti tejto zmluvy bol emisný kurz nových akcií splatený v plnom rozsahu.

24. Pred uvedenými úkonmi bol stav z pohľadu rozloženia akcií, ako aj z pohľadu výkonu kontroly v spoločnosti SES, vychádzajúc z predloženej dokumentácie, ako aj z pohľadu jej previazanosti na Oznamovateľa nasledovný:

Oznamovateľ bol vlastníkom minoritného podielu vo výške [. . . .]³ % akcií a spoločnosť Segfield bola majoritným akcionárom, ktorý vlastnil [. . . .]⁴% akcií (zvyšok vlastnili ďalší minoritní akcionári). Uvedenému rozloženiu zodpovedal aj príslušný podiel jednotlivých akcionárov na hlasovacích a iných akcionárskych právach spoločnosti SES. Podľa predložených podkladov kontrola nad SES prislúchala väčšinovému akcionárovi, spoločnosti Segfield.

25. Zároveň, ako sa uvádza v Oznámení, [.....  
.....

² [...] obchodné tajomstvo Oznamovateľa – práva a povinnosti vyplývajúce z Akcionárskej zmluvy

³ [...] obchodné tajomstvo Oznamovateľa – pôvodný akcionársky podiel Oznamovateľa

⁴ [...] obchodné tajomstvo Oznamovateľa – pôvodný akcionársky podiel Segfield

.....  
.....  
26. ....  
.....  
.....] <sup>5</sup>, došlo dňa 30. 09. 2016 k zvýšeniu základného imania spoločnosti SES a následnému upísaniu nových akcií, čím Oznamovateľ získal 89,91 % podiel na základnom imaní, čo tvorí väčšinový a podľa úradu aj kontrolný podiel na základnom imaní spoločnosti SES.

27. Vznik koncentrácie sa teda viaže na možnosť vykonávania kontrolného vplyvu, ktorá je vyjadrená vôľou napr. zmluvných strán pretavenou do prevodnej zmluvy, v tomto prípade do rozhodnutia MVZ a Vyhlásenia upisovateľa. Od tohto momentu možno datovať vznik koncentrácie. Prítom, ak súčasne v Akcionárskej zmluve sa Oznamovateľ ako jej zmluvná strana zaviazal k určitým obmedzeniam, toto je možné vykladať ako snahu nevykonávať ďalšie kroky, ktoré by boli definované ako predčasná implementácia koncentrácie, pred rozhodnutím úradu. Podstatné pre posúdenie okamihu vzniku koncentrácie je, že na to, aby sa mohol Oznamovateľ takto v Akcionárskej dohode zaviazat', musí disponovať základom pre prijatie takéhoto záväzku, t. j. dočasné obmedzenie akcionárskych práv, ktoré sa vzťahujú ku kontrolnému balíku predpokladá existenciu vlastníctva kontrolného balíka akcií na jeho strane.

Uvedenému zodpovedá aj Preambula Akcionárskej zmluvy písm. P) [.....  
.....  
.....]  
.....]<sup>6</sup>  
Z predmetného vyplýva, že pokiaľ by Oznamovateľ nebol vlastníkom kontrolného akcionárskeho podielu spoločnosti SES, nebol by ani dôvod, ani možnosť Oznamovateľa, sa takýmto spôsobom zaväzovať voči druhému akcionárovi.

28. Vyššie uvedenému nasvedčuje aj skutočnosť, že hoci sa Oznamovateľ v Akcionárskej zmluve zaviazal uplatňovať svoje práva v SES určitým spôsobom, získanie predmetného kontrolného balíka akcií ho zaväzuje k určitým základným akcionárskym povinnostiam. [.....  
.....  
.....]  
.....]<sup>7</sup>, čo už samo o sebe predurčuje možnosť minimálne byť informovaný o strategických obchodných rozhodnutiach spoločnosti SES. Príčom, ak by išlo o koncentráciu, kde úrad zvažuje jej možné protisúťažné dôsledky, už získanie takýchto informácií by z pohľadu nezávislého fungovania nadobúdateľa a nadobúdaného napr. v pozícii konkurentov, bolo problematické. Z tohto dôvodu je i zákaz implementácie koncentrácie postavený extenzívne a vzťahuje sa aj na prevod akcií a uhradenie kúpnej ceny.

<sup>5</sup> [...] obchodné tajomstvo účastníkov koncentrácie – dôvody navýšenie základného imania SES

<sup>6</sup> [...] obchodné tajomstvo Oznamovateľa – ustanovenie z Akcionárskej zmluvy

<sup>7</sup> [...] obchodné tajomstvo Oznamovateľa – záväzok Oznamovateľa z Akcionárskej zmluvy

29. Rozdiel oproti uvádzanému modelovému prípadu je teda len v tom, že v modelovom prípade strany odložia účinky prevodnej zmluvy, vrátane samotného prevodu podielu/akcií na nadobúdateľa a zaplataenia kúpnej ceny. K tomuto v prípade predmetného správneho konania nedošlo, naopak, preukázateľne prišlo k oznámeniu koncentrácie až po tom, čo došlo k prevodu kontrolného balíka akcií a zaplataeniu kúpnej ceny.
30. Ako sám Oznamovateľ uviedol vo Vyjadrení, dňa 29. 10. 2016 došlo k zápisu zvýšenia základného imania do obchodného registra, a teda týmto okamihom Oznamovateľ reálne nadobudol predmetný podiel na základom imaní. Z uvedeného teda vyplýva, že koncentrácia vznikla na základe rozhodnutia MVZ v spojení s Vyhlásením upisovateľa, pričom Akcionárskou zmluvou sa od momentu zápisu zvýšenia základného imania do obchodného registra Oznamovateľ so spoločnosťou Segfield dohodol na dočasnom obmedzení jeho práv súvisiacich s nadobudnutým kontrolným akcionárskym podielom v spoločnosti SES.
31. Vo vzťahu k námietkam Oznamovateľa ohľadne kontroly nad spoločnosťou SES úrad teda nepopiera skutočnosť, že kontrola môže vzniknúť ako na základe vlastníckych práv, tak aj na zmluvnom základe a že kontrola môže byť vykonávaná aj výlučne minoritným akcionárom. V tomto prípade, ako je už však vyššie zdôvodnené, nie je však Akcionárska zmluva takýmto právnym titulom, nakoľko len dočasne upravuje určité obmedzenia vo vzťahu k výkonu akcionárskych práv majoritného akcionára. Skutočným cieľom jej uzavretia, ako vyplýva z vyššie uvedeného sledu úkonov, teda nebolo zabezpečiť, aby spoločnosť Segfield ako minoritný akcionár spoločnosť kontrolovala na trvalom základe.
32. Z Oznámenia koncentrácie, ako aj z Akcionárskej zmluvy ďalej vyplýva, že kroky, ktoré Oznamovateľ uskutočnil v súvislosti s predmetnou transakciou, t. j. zvýšenie základného imania a upísanie akcií v prospech Oznamovateľa, súviseli s [.....].<sup>5</sup> Úrad v tomto smere konštatuje, že v prípadoch, keď sa podnikateľ dostane do situácie, kde hrozí neodvratiteľná škoda, ak by neboli vykonané určité úkony, v takýchto prípadoch je možné využiť inštitút udelenia výnimky zo zákazu vykonávať práva a povinnosti vyplývajúce z koncentrácie, ktorý je upravený v § 10 ods. 14 zákona.
33. Oznamovateľ dôvodí aj rozhodnutím, ktoré vydal v tejto veci Úrad pro ochranu hospodárskej súťaže (ďalej len „ÚOHS“). V tejto súvislosti treba uviesť, že ÚOHS v „Oznámení o zákazu uskutečňování spojení před jeho povolením a výjimkách z něj“ uvádza, že „...Úřad totiž ve své rozhodovací praxi postupně dospěl k závěru, že tento zákaz není nezbytně nutné vztahovat například i na pouhé držení akcií, a to za předpokladu, že vlastnictví akcií bude odděleno od vlastního výkonu hlasovacích práv s těmito akciemi spojených.“ Z predmetného vyplýva, že ÚOHS má v tomto smere úpravu odchylnú, keďže nepovažuje samotné nadobudnutie akciového podielu za implementáciu koncentrácie, na rozdiel od úradu, ktorý má za to, že získanie kontrolného balíka je implementáciou, aj keď hlasovacie práva nie sú vykonávané. Takýto prístup k zákazu implementácie koncentrácie (na ktorý

sa viaže aj povinnosť notifikovať koncentráciu) potvrdil aj Najvyšší súd Slovenskej republiky vo svojej rozhodovacej praxi<sup>8</sup>, ako aj Európska komisia<sup>9</sup>.

34. Oznamovateľ získaním 89,91 % akciového podielu v spoločnosti SES Tlmače získal kontrolný podiel, pričom výkon svojich hlasovacích práv obmedzil Akcionárskou zmluvou. Akcionárska zmluva, tak ako už bolo uvedené vyššie, podľa úradu plní funkciu odkladacej podmienky a nezakladá vznik koncentrácie.
35. Vychádzajúc z vyššie uvedeného, úrad má za to, že predmetná koncentrácia spočíva v získaní výlučnej priamej kontroly Oznamovateľa nad podnikateľom SES Tlmače, a to na základe rozhodnutia MVZ konaného dňa 30. 09. 2016 v spojení s Vyhlásením upisovateľa zo dňa 30. 09. 2016.
36. Oznamovateľ sa k vyššie uvedenému záveru úradu vyjadril vo Vyjadrení k výzve pred vydaním rozhodnutia podľa § 33 zákona (ďalej len „Vyjadrenie k výzve“) listom zaevidovaným úradom pod č. 774/2017/OK-4813/2017 dňa 26. 09. 2016.
37. Vo Vyjadrení k výzve Oznamovateľ uviedol, že nesúhlasí s vymedzením času vzniku koncentrácie zo strany PMÚ. Podľa názoru Oznamovateľa ku koncentrácii (zmene kontroly nad spoločnosťou SES) ešte nedošlo. K zmene kontroly dôjde až prevodom Akcionárskeho podielu na Oznamovateľa, ktorý podlieha schváleniu aj zo strany PMÚ.
38. Nakoľko Oznamovateľ vo Vyjadrení k výzve neuviedol podstatné nové skutočnosti oproti vyššie uvedenej pôvodnej argumentácii, úrad má naďalej za to, že rozhodným okamihom pre vznik koncentrácie je rozhodnutie MVZ konaného dňa 30. 09. 2016 v spojení s Vyhlásením upisovateľa zo dňa 30. 09. 2016. Zdôvodnenie tohto záveru úrad už uviedol vo Výzve pred vydaním rozhodnutia, a preto nie je nutné sa opätovne k predmetnému vyjadrovať.

#### Posúdenie dopadov koncentrácie

39. Oznamovateľ je akciová spoločnosť zriadená a podnikajúca podľa právnych predpisov Českej republiky. Podľa Oznámenia Oznamovateľ a ním kontrolované spoločnosti patria do ekonomickej skupiny ultimatívne kontrolovanej pánom Danielom Křetinským (ďalej len „Skupina Oznamovateľa“). Pán Daniel Křetinský zároveň nepriamo výlučne kontroluje spoločnosť Energetický a průmyslový holding, a.s., so sídlom Pařížská 130/26, Josefov, 110 00 Praha 1, Česká republika<sup>10</sup>.
40. Skupina Oznamovateľa na území Slovenskej republiky (ďalej len „SR“) pôsobí v oblasti energetického strojárstva, výstavby elektrickej železničnej infraštruktúry, v oblasti výroby a predaja autobusov a trolejbusov, v oblasti plynárstva (distribúcia, skladovanie, maloobchodné dodávky), v oblasti výroby, distribúcie, veľkoobchodných a maloobchodných dodávok elektriny a v oblasti metrológie, kalibrácie a služieb v súvislosti s premiestňovaním elektrických vedení.

<sup>8</sup> Rozsudok Najvyššieho súdu SR 1Sžpu/4/2008

<sup>9</sup> COMP/M.7184 – Marine Harvest/Morpol

<sup>10</sup> Pán Daniel Křetinský tiež kontroluje ďalšie spoločnosti, ktorých predmet podnikania nesúvisí s oblasťou podnikania spoločnosti SES.



41. Pred koncentráciou bola cieľová spoločnosť SES aj jej dcérske spoločnosti (ďalej len „Skupina SES“) kontrolovaná spoločnosťou Segfield a Oznamovateľ bol vlastníkom minoritného akcionárskeho podielu v spoločnosti SES (okrem tohto minoritného podielu nemal na území SR v tejto oblasti žiadne ďalšie aktivity). Skupina SES podniká v oblasti projektovania, výroby a dodávok parných kotlov pre elektrárne, teplárne a spaľovne na spaľovanie uhlia, oleja, zemného plynu, biomasy a kombinácie týchto palív, ako aj v oblasti súvisiacich služieb poradenstva, skúšobníctva, metrológie a kontroly kvality, pričom pôsobí na širšom území ako SR.
42. Ako vyplýva z predložených podkladov a informácií Skupina Oznamovateľa aktuálne nepôsobí v tovarovo rovnakej oblasti ako Skupina SES. Medzi účastníkmi koncentrácie tak na území SR ani v širšom globálnom priestore nedochádza k horizontálnemu prekrytiu aktivít.
43. Medzi aktivitami účastníkov koncentrácie, resp. ich ekonomických skupín, existuje vertikálny vzťah. Spoločnosť SES pôsobí v oblasti komplexných dodávok elektrárenských, priemyselných a teplárenských parných kotlov (pre elektrárne, teplárne a spaľovne, ďalej len „trh kotlov“). Spoločnosti zo Skupiny Oznamovateľa pôsobia v oblasti výroby a veľkoobchodných dodávok elektriny a v oblasti teplárnenstva. Vo vzťahu k SR ide predovšetkým o spoločnosť Slovenské elektrárne, a.s., so sídlom Mlynské nivy 47, 821 09 Bratislava (ďalej len „SE“), ktorá pôsobí na trhu výroby a veľkoobchodných dodávok elektriny. SE na území SR prevádzkuje tepelné elektrárne vo Vojanoch a v Novákoch, a teda predstavuje potenciálneho odberateľa kotlov a s tým súvisiacich služieb, ktoré poskytuje spoločnosť SES. Podľa Oznámenia, k dodávateľsko-odberateľskému vzťahu môže na území SR dôjsť práve len vo vzťahu k elektrárňam vo Vojanoch a Novákoch, nakoľko žiadne iné elektrárne, patriace do Skupiny Oznamovateľa nepoužívajú technológie, ktoré by mohli byť dodané spoločnosťou SES. Medzi spoločnosťami SES a SE boli v minulosti aj realizované dodávky predmetných tovarov a súvisiacich služieb<sup>11</sup>.
44. Spoločnosť SES vyrába kotly pre elektrárne, teplárne a spaľovne. Palivom do týchto kotlov môže byť uhlie, olej, zemný plyn, biomasa alebo kombinácia týchto palív. Z dôvodu, že predmetná koncentrácia nevyvoláva súťažné obavy, úrad nepristúpil k analýze, či ide o možné užšie tovarové segmentácie trhu výroby a dodávok kotlov podľa typu zákazníka, resp. podľa typu spaľovaného paliva. Vo veci predmetnej koncentrácie úrad posudzoval, vzhľadom na aktivity účastníkov koncentrácie v SR, dodávky kotlov pre elektrárne, pričom presnú definíciu trhu dodávky kotlov ponechal úrad otvorenú. Za dodávku kotlov úrad považoval dodanie úplne nového kotla alebo modernizáciu/rekonštrukciu už inštalovaného kotla. Z údajov predložených v Oznámení vyplýva, že trh výroby a dodávok parných kotlov je trhom, na ktorom súťaž prebieha v rámci tendrov, t. j. ide o tzv. tendrový trh.
45. Z predložených údajov zároveň vyplýva, že podnikateľ SES sa zúčastňuje v tendroch nielen v SR, ale aj v iných európskych krajinách, v Amerike a v Ázii, kde

---

<sup>11</sup> Napr. modernizácia v Novákoch za účelom zníženia emisií skleníkových plynov z roku 2015.

aj realizuje dodávky. Podľa Oznámenia, vychádzajúc zo spriemerovania finančných údajov za dodávku kotlov z posledných troch rokov, podiel SES na trhu dodávok kotlov, ak by sa bralo do úvahy len územie SR, bol podľa odhadu účastníkov koncentrácie cca [20 - 30]<sup>12</sup> %, pričom priemerný podiel zahraničných dodávok kotlov do SR v rokoch 2013 – 2015 bol vo výške 16 %<sup>13</sup>. V prípade širšieho územia EHP bol podiel SES odhadnutý na úrovni približne [0 - 5]<sup>14</sup> %. S ohľadom na charakter trhu – tendrový trh, geografické rozloženie tržieb podnikateľa SES každoročne závisí od úspešnosti v tendroch. Toho dôkazom je, že v roku 2015 tržby z územia SR predstavovali [. . .]<sup>15</sup> % z celkových tržieb a v roku 2016 len [. . .]<sup>15</sup> % z celkových tržieb SES. Takéto výkyvy sú vzhľadom na charakter tohto trhu typické, konkrétne v tomto prípade podľa Oznámenia podnikateľ SES sa v roku 2016 zúčastňoval [. . . . .].<sup>16</sup>

Z uvedeného je zrejmé, že SES realizuje časť dodávok mimo územia SR (konkrétny podiel vždy závisí od úspešnosti v tendroch). Podľa Oznámenia rovnako fungujú konkurenční dodávateľia kotlov.

46. Pokiaľ ide o výrobu a veľkoobchodnú dodávku elektriny spoločnosti SE, úrad, vychádzajúc z Oznámenia, ako aj z predošlej rozhodovacej praxe úradu, ako i Komisie, tento trh ďalej nedelí podľa zdrojov energie, pričom priestorovo sa úrad stotožňuje s jeho vymedzením ako národným. Na takto definovanom trhu zaujíma podnikateľ SE podiel viac ako 66 %.
47. S ohľadom na vyššie uvedené vertikálne prepojenie medzi podnikateľom SE a podnikateľom SES, úrad posúdil možné negatívne vertikálne dôsledky predmetnej koncentrácie – zamedzenie prístupu k odberateľom a zamedzenie prístupu k vstupom.
48. Úrad dospel k záveru, že uzavretie prístupu k odberateľom a k vstupom v dôsledku predmetnej koncentrácie nie je pravdepodobné. Z pohľadu uzavretia prístupu k vstupom sú podľa Oznámenia možnosti a kapacita SES výrazne vyššie ako sú reálne potreby SE. Zároveň podľa Oznámenia sa v súčasnosti kladie zvýšený dôraz na obnoviteľné zdroje energie a znižovanie podielu výroby elektriny v tepelných elektrárňach. V prípade vymedzenia trhu širšieho ako územie SR aj po koncentracii zostane na trhu pôsobiť dostatok nezávislých konkurenčných dodávateľov kotlov, ktorí sú nadnárodnými spoločnosťami s globálnym pôsobením.
49. Z pohľadu zamedzenia prístupu k odberateľom platí, že potreby SE ohľadne dodávok kotlov boli už v minulosti do veľkej miery realizované prostredníctvom SES. Taktiež, ako je uvedené vyššie, úrad pri hodnotení bral do úvahy charakter uvádzaných konkurenčných hráčov ako veľkých nadnárodných spoločností, ako aj charakter tendrov, ktoré sa týkajú dodávok kotlov.

<sup>12</sup> [...] obchodné tajomstvo SES – odhad podielu na trhu dodávok kotlov v SR

<sup>13</sup> Podiel zahraničných dodávok však v jednotlivých rokoch výrazne kolíše (od 1,1 % v roku 2013 po 75 % v roku 2015), čo je spôsobené charakterom tendrového trhu ako aj nárazovosťou dodávok.

<sup>14</sup> [...] obchodné tajomstvo SES – odhad podielu na trhu dodávok kotlov v EHP

<sup>15</sup> [...] obchodné tajomstvo SES – podiel tržieb dosiahnutých z územia SR na celkových tržbách SES

<sup>16</sup> [...] obchodné tajomstvo SES – podnikateľská stratégia SES

50. Okrem vyššie uvedeného vertikálneho vzťahu, spoločnosť SES ENERGY, a.s., so sídlom Továrenská 210, 935 28 Tlmače (ďalej len „SES ENERGY“), ktorá patrí do Skupiny Oznamovateľa, podniká v oblasti komplexnej dodávky montážnych prác a služieb pri výstavbe, rekonštrukciách, modernizáciách a opravách kotlov pre elektrárne, teplárne a spaľovne. Tieto činnosti sú nadväzujúcou oblasťou na činnosť spoločnosti SES, t. j. na výrobu a dodávku kotlov. Z Oznámenia vyplýva, že dodávateľia kotlov, ktorí boli označení za konkurentov, zabezpečujú montáž a súvisiace práce u zákazníka buď vo vlastnej réžii, alebo si na tieto práce objednávajú zväčša lokálneho subdodávateľa, resp. si montáž odberateľ kotla zaobstará osobitne.
51. V prípade Skupiny SES, táto podľa Oznámenia montáž a súvisiace práce nevykonáva. V prípade, ak si zákazník objednal kotol aj s montážou, SES pred koncentráciou využívala montážne služby jednak od SES ENERGY a jednak od iných subjektov, v závislosti od miesta dodávky a montáže kotlov. Úrad nezistil negatívne dopady koncentrácie vyplývajúce z prepojenia predmetných služieb na dodávku kotlov, nakoľko najmä rozhodnutie o zaobstaraní služby montáže a súvisiacich prác závisí od zákazníka, tiež jednou z možností je obstaranie vo vlastnej réžii samostatne od dodávky kotla, tiež s ohľadom na trhovú podiel SES ENERGY na trhu montáží energetických zariadení, ktorý nepresahuje [5 - 10]<sup>17</sup> %.
52. Vychádzajúc zo zistených skutočností úrad vydáva rozhodnutie so zjednodušeným odôvodnením.
53. Po vyhodnotení získaných podkladov a informácií dospel úrad k záveru, že posudzovaná koncentrácia je v súlade s § 12 ods. 1 zákona, nakoľko značne nenaruší účinnú súťaž na relevantnom trhu, najmä v dôsledku vytvorenia alebo posilnenia dominantného postavenia a rozhodol tak, ako je uvedené vo výroku tohto rozhodnutia.

---

<sup>17</sup> [...] obchodné tajomstvo Oznamovateľa – trhovú podiel SES ENERGY

**Poučenie:**

Podľa § 34 ods. 1 zákona č. 136/2001 Z. z. o ochrane hospodárskej súťaže a o zmene a doplnení zákona Slovenskej národnej rady č. 347/1990 Zb. o organizácii ministerstiev a ostatných ústredných orgánov štátnej správy Slovenskej republiky v znení neskorších predpisov v znení neskorších predpisov (ďalej len „zákon“), v spojení s § 61 ods. 1 zákona č. 71/1967 Zb. o správnom konaní (správny poriadok) v znení neskorších predpisov, (ďalej len „správny poriadok“) proti tomuto rozhodnutiu môže byť podaný rozklad Protimonopolnému úradu Slovenskej republiky, odboru koncentrácií, Drieňová 24, 826 03 Bratislava, v lehote 15 dní odo dňa jeho doručenia. O rozklade podľa § 18 ods. 1 zákona Rada Protimonopolného úradu Slovenskej republiky. Podľa § 61 ods. 1 správneho poriadku včas podaný rozklad má odkladný účinok. Toto rozhodnutie je preskúmateľné súdom podľa § 177 a nasl. zákona č. 162/2015 Z. z. Správneho súdneho poriadku po vyčerpaní riadnych opravných prostriedkov.

*(elektronický podpis)*

Ing. Boris Gregor  
podpredseda

Protimonopolného úradu Slovenskej republiky

**Rozhodnutie sa doručuje:**

Advokátska kancelária RELEVANS s. r. o.  
JUDr. Katarína Slezáková, LL.M  
Dvořákovo nábrežie 8A  
811 02 Bratislava