



„GUN JUMPING“ ...alebo porušenia pravidiel v oblasti koncentrácií

Erika Lovásová

22. máj 2019

**Aktuálne trendy v slovenskom a európskom súťažnom práve
Výročná konferencia PMÚ SR**

- ❑ Gun jumping v súťažnom práve
- ❑ Gun jumping v kontexte koncentrácií posudzovaných PMÚ SR
 - Právne zakotvenie povinností
 - Obsah a rozsah pojmu
 - Odhaľovanie deliktov a prioritizácia
 - Dôsledky
 - Prípady z praxe PMÚ SR
 - Výzvy a úvahy de lege ferenda

Čo zahŕňa výraz GUN JUMPING v súťažnom práve

❑ Viacero konotácií:

- výmena informácií majúca charakter kartelového konania, koordinácia správania na trhu) - §4 ZOHS (aj ako tzv. substantívne porušenie)
- porušenie povinnosti oznámiť koncentráciu (aj ako tzv. procedurálne porušenie)
- implementácia koncentrácie pred jej schválením úradom

❑ Notifikovateľné verzus nenotifikovateľné koncentrácie:

- nenotifikovateľné – možnosť „len“ dohody obmedzujúcej súťaž
- **notifikovateľné – možnosť kumulácie porušení**

Právne zakotvenie GJ v rámci kontroly koncentrácií v SR

- ❑ § 10 ods. 7 ZOHS – povinnosť oznámiť koncentráciu najneskôr:
 - potom, čo vznikne (t.j. najčastejšie zmluva) **ALE**
 - pred vykonávaním akýchkoľvek práv a povinností

...nie je daná lehota

...možnosť oznámiť **zámer** koncentrácie

...možnosť prekonzultovať oznámenie koncentrácie v rámci prednotifikačných kontaktov

<https://www.antimon.gov.sk/data/files/373.pdf>

- ❑ § 10 ods. 11 ZOHS – povinnosť zdržať sa implementácie koncentrácie
 - zákaz výkonu akýchkoľvek práv a povinností
 - právoplatnosť (súhlasného) rozhodnutia o koncentracii

Právne zakotvenie GJ v rámci kontroly koncentrácií v SR

- ❑ § 10 ods. 12 a 13 ZOHS – legálne výnimky (obchodná verejná súťaž, postupné nadobúdanie kontroly skupovaním cenných papierov)
- ❑ § 10 ods. 14 ZOHS – derogácia:
 - návrh podnikateľa kedykoľvek (aj podstatný čas pred oznámením koncentrácie)
 - dôvody a rozsah (úkony), na ktoré sa výnimka žiada
 - informácie a podklady za účelom posúdenia neodkladnosti úkonov a posúdenia účinkov koncentrácie (predbežné), popis koncentrácie
 - možnosť udeliť výnimku
 - 20 pracovných dní maximálne (možnosť pozastavenia lehoty)
 - možnosť viazať na podmienky a povinnosti

...v novšej praxi nevyužívaný inštitút...

...možná problematická lehota 20 pracovných dní v porovnaní s lehotou 25 pracovných dní pri zjednodušenom konaní o koncentracii...

OBSAH a ROZSAH pojmu GUN JUMPING v rámci koncentrácií

❑ Absencia notifikácie – najčastejšie dôvody:

- zhodnotenie, že nejde o koncentráciu (založenie JV, ktorý nebude pôsobiť v SR, zmena charakteru kontroly, de facto kontrola)
- zhodnotenie, že koncentrácia nepodlieha kontrole úradu – obrátové kritériá (možný nápomocný inštitút PK)
- zámerné neoznámenie v snahe vyhnúť sa posudzovaniu
...časovo senzitivne – možnosť žiadať o výnimku/oznámiť zámer
...snaha vyhnúť sa vecnému posudzovaniu (iné ako súťažné riziká/súťažné riziká)

!tieto koncentrácie sú spravidla na trhu známe, t.j. možnosť zásahu úradu vysoká!

OBSAH a ROZSAH pojmu GUN JUMPING v rámci koncentrácií

☐ Predčasná implementácia koncentrácie

➤ čiastková

...prevod akcií (bez ďalších úkonov)

...vykonanie čiastkových úkonov (vymenovanie osôb do dozorných riadiacich orgánov, schválenie určitého úkonu)

...výmena citlivých informácií

➤ Úplná, t.j. integrácia nadobúdaného podnikateľa do štruktúr, resp. vykonávanie kontroly nad ním iným spôsobom

PRIORITIZÁCIA a ODHAĽOVANIE GUN JUMPING

☐ Priority:

- prípady vhodné z hľadiska individuálnej/generálnej prevencie (flagrantné/zámerné porušenia, precedentné prípady)
- súťažne problematické prípady
- dobrovoľné oneskorené oznámenia/implementácia – bez nutnosti ďalšieho dokazovania – významne nižšie pokuty

☐ Nástroje

- monitoring médií
- informácie z trhu – konkurenti, dodávatelia, odberatelia – podnety (nezakladajú správne konanie)
- štandardné vyšetrovacie nástroje vrátane inšpekcií (3 inšpekcie v rámci 4 rokov, 1 prípad ukončený pokutou na základe dôkazov z inšpekcie)

Dôsledky porušenia

☐ Pokuty

- závažnosť a dĺžka trvania, iniciatíva, dopad na trh, štandardné priťažujúce/poľahčujúce okolnosti, odstrašujúci efekt
- možnosť urovnania – na oba delikty, až 50% z pôvodne zamýšľanej pokuty

https://www.antimon.gov.sk/data/files/370_171_2014.pdf

☐ Nutnosť oznámiť koncentráciu – najlepšie bezodkladne

☐ Zdržať sa ďalšej implementácie/možnosť požiadať o výnimku

☐ § 13a ZOHS – uloženie povinnosti obnoviť úroveň súťaže

☐ Ex post posudzovanie koncentrácie

- výhody pre úrad/podnikateľov – situácia „ex ante“ nastala (najmä v prípadoch, ak prešiel od vzniku koncentrácie dlhší čas)
- **avšak posudzovanie k aktuálnemu stavu**

- ☐ Časté prípady neoznámenia koncentrácie vyvedené z nesprávneho vyhodnotenia, že ide o koncentráciu a/alebo, v ktorom okamihu vzniká
- ☐ Úplná implementácia/čiastkové úkony
- ☐ Inšpekcia ako významný nástroj dokazovania
- ☐ Transakcie uskutočnené v rámci dvoch rokov ako jedna koncentrácia/podmienené transakcie
- ☐ Zatiaľ (prioritizácia) sa úrad nepúšťal do bližšej analýzy charakteru informácií, ktoré sú pred koncentráciou vymieňané, práv, ktoré sú transakčnými zmluvami nastolené
- ☐ Ako užitočný a motivačný inštitút sa ukázalo urovnanie

Prípady

- ❑ Viacero koncentrácií, kde jediným úkonom bol prevod akcií
 - výška pokuty pozitívne reflektovala iniciatívu
- ❑ Prístup k senzitívnym informáciám (energetický sektor)
- ❑ Postupné skupovanie aktív (maloobchodný predaj spotrebného tovaru)
 - otázka konceptu koncentrácie – aktíva s trhovou prítomnosťou
 - otázka okamihu vzniku koncentrácie
- ❑ Nadobudnutie kontroly na de facto základe (maloobchodný predaj kníh)
 - spôsob vzniku koncentrácie
 - ex post posudzovanie
 - najvyššia pokuta doposiaľ

Výzvy do budúcnosti a úvahy de lege ferenda

- ❑ Jasná definícia koncentrácie a znalosť pravidiel – osobitne sa zamerať na de facto získanie kontroly, resp. menej štandardné spôsoby vzniku koncentrácie
 - Ak ide o precedenčný prípad, PMÚ SR v rozhodnutí (aj v prípade jeho zjednodušenej verzie) bližšie popisuje spôsob vzniku koncentrácie (sledovanie rozhodovacej praxe)
 - Konzultácie cez prednotifikačné kontakty
- ❑ Transparentné kritériá pre posúdenie povinnosti notifikovať
 - V súčasnosti len OBRATY – často problém so zaradením skupiny a geografickým priradovaním obratu
 - Úvaha zavedenia dodatočného notifikačného kritéria + možnosť vyžiadania notifikácie/dobrovoľnej notifikácie – nevyhnutnosť prepojiť na pravidlá gun jumping
- ❑ Úvaha „sprísnenia“ postihov vo forme zavedenia penále, uplatňovanie predbežných opatrení, možná koncepcia skupinového obratu
- ❑ Spísanie rozhodovacej praxe v oblasti pokút do usmernenia

Záver



„GUN JUMPING“
...alebo porušenia pravidiel v oblasti
koncentrácií



PROTIMONOPOLNÝ
ÚRAD
SLOVENSKEJ
REPUBLIKY

Ďakujem za pozornosť!
???