

Úřad pro ochranu hospodářské soutěže
k rukám vážených pánů
Ing. Petra Rafaje, předsedy
JUDr. Hynka Broma, I. místopředsedy
třída Kpt. Jaroše 7
604 55 Brno

V Praze a Brně dne 20. 3. 2020

OTEVŘENÝ DOPIS VEDENÍ ÚŘADU PRO OCHRANU HOSPODÁŘSKÉ SOUTĚŽE

Vážený pane předsedo,
vážený pane místopředsedo,

my, níže podepsaní advokáti, kteří se dlouhodobě věnují soutěžnímu právu, se na Vás obracíme formou otevřeného dopisu, k němuž se mohou přidávat naši další kolegové. Jeho cílem je nabídnout konstruktivní diskusi a návrh opatření, kterým by soutěžní politika v České republice mohla přispět svým dílem k řešení složité situace, v níž se společnost a ekonomika ocitly v souvislosti s pandemií COVID-19.

Plně podporujeme opatření přijímaná státem za účelem omezení dopadů pandemie na zdraví občanů. Je však nesporné, že tato opatření již nyní tvrdě dopadají na chod jednotlivých institucí, podniků i ekonomiky České republiky jako celku. My i naši kolegové z jiných oborů již nyní spolu s klienty řešíme, jak udržet jejich podnikání. Rádi bychom se mýlili, ale je možné, že tato vážná situace a její dopady mohou trvat i několik týdnů či měsíců.

Velmi si vážíme toho, že Úřad pro ochranu hospodářské soutěže (Úřad) i nadále funguje a svou činností podporuje chod ekonomiky. Zároveň plně respektujeme omezení, která jste přijali, s cílem ochránit zdraví zaměstnanců i třetích osob a zachovat chod instituce. Za klíčové považujeme v této situaci zejména zachování rozhodování o návrzích na přezkum v oblasti veřejných zakázek, které jste sami označili za prioritu.

Za neméně důležité ale považujeme rovněž zachování přezkumu v oblasti kontroly koncentrací.

Česká ekonomika nezbytně potřebuje, aby podniky a jednotliví podnikatelé bez ohledu na možná omezení a negativní dopady do jejich činnosti v co největší míře zachovali své provozy a svou podnikatelskou činnost. S ohledem na nastalý stav ovšem podnikatelé mohou čelit značným problémům a mohou být nuceni hledat nová podnikatelská řešení, restrukturalizovat své obchodní modely či se spojovat s jinými, aby přežili. Pak bude kritické, aby se taková řešení implementovala v co nejkratším možném čase. A právě zde, jak věříme, je prostor pro další podporu ze strany Úřadu.

Dovolujeme si Vás proto tímto požádat, aby Úřad zvážil možnost, že by dočasně, po dobu bezprecedentních negativních dopadů do chodu podniků, tam, kde o to dotčené podniky požádají, aplikoval mírnější politiku ve vztahu k tzv. standstill povinnosti, která spojujícím se podnikům znemožňuje realizovat transakce do okamžiku pravomocného povolení ze strany Úřadu. Z hlediska právní jistoty zúčastněných stran, jakož i souladu s právním řádem České republiky, by se přitom jako nevhodnější řešení nabízel explicitní veřejný závazek Úřadu, že:

- o návrzích na povolení výjimky ze standstill povinnosti bude rozhodovat obratem, v každém případě však nejpozději do dvou až tří dnů;
- sníží nároky na rozsah informací a podkladů, které žadatel o výjimku musí předložit, na naprosto nezbytné minimum;
- významně rozšíří okruh transakcí, kterým výjimku povolí (tj. neudělí výjimku pouze v případě *prima facie* problematických spojení); a
- výjimky bude povolovat v plném rozsahu, nikoli pro omezený okruh úkonů.

Fúze a akvizice, včetně přípravy a realizace notifikace k soutěžnímu úřadu, jsou obecně organizačně a časově velmi citlivé procesy, a ve stávající těžké době budou ještě více. Je a bude nezbytné, aby tam, kde se podnikatelé rozhodnout spojit a čelit stávající situaci společně, mohli nezbytné strukturální změny implementovat co nejdříve. Máme obavu, že by se v důsledku příliš přísného uplatňování standstill povinnosti některé transakce vůbec nemusely uskutečnit, protože by jejich realizace byla odkladem ohrožena (z naší praxe můžeme potvrdit, že se již takové náznaky objevují).

Pokud by Úřad – po přechodnou dobu – postupoval výše naznačeným způsobem, výrazně by tím stranám budoucích transakcí ulevil. Nedošlo by však ale zároveň k narušení samotné podstaty kontroly koncentrací v České republice. Spojení, která budou splňovat obratová kritéria, by i nadále podléhala povinné notifikaci a povolení. Úřad by měl i nadále samozřejmě možnost spojení řádně a v plném rozsahu přezkoumat, a pokud by jej vyhodnotil jako problematické, mohl by vyžadovat závazky nebo jej zakázat. Strany, které by mezičím implementovaly takové spojení, by rizkovaly nařízení dekoncentrace a vysoké sankce. Toto riziko, podle našeho názoru, je spolehlivou pojistkou proti zneužívání shora popsané přechodné aplikace standstill povinnosti. Zvolené řešení by současně mohlo dát Úřadu více času na samotné posouzení spojení.

Budeme velmi rádi, pokud se naším návrhem budete zabývat. Rádi s Vámi budeme shora uvedenou otázkou a možná řešení dále diskutovat. Současně deklarujeme plnou připravenost podpořit Úřad v jeho činnosti a nabízíme své nápady i energii k zachování zdravého fungování ekonomiky České republiky tak, aby došlo k co nejrychlejšímu překonání pravděpodobného propadu.

S úctou

JUDr. Pavel Dejl, Ph.D., LL.M., partner, Kocián Šolc Balaštík, advokátní kancelář, s.r.o.

JUDr. Martin Nedelka, Ph.D., LL.M., partner, Nedelka Kubáč advokáti s.r.o.

JUDr. Robert Neruda, Ph.D., partner, HAVEL & PARTNERS s.r.o., advokátní kancelář