

Formulář pro uplatnění připomínek, stanovisek a názorů

NÁZEV NÁVRHU OPATŘENÍ KE KONZULTACI:

Vyhlášení výběrového řízení za účelem udělení práv k využívání rádiových kmitočtů k zajištění veřejné komunikační sítě v pásmech 1800 MHz a 2600 MHz

IDENTIFIKAČNÍ ÚDAJE DOTČENÉHO SUBJEKTU:

Obchodní firma / název / jméno a příjmení: Česká telekomunikační infrastruktura a.s.

IČO (bylo-li přiděleno): 040 840 63

Kontaktní osoba (vč. telefonního čísla a adresy elektronické pošty):

Jana Hays, tel. 238 463 771, jana.hays@cetin.cz

DŮVĚRNOST POSKYTNUTÝCH INFORMACÍ:

Český telekomunikační úřad bude považovat zde poskytnuté informace za důvěrné, pouze pokud je dotčený subjekt označí jako důvěrné nebo jako obchodní tajemství.

Český telekomunikační úřad si vyhrazuje právo použít poskytnuté údaje, s výjimkou údajů označených jako důvěrné nebo jako obchodní tajemství, a tyto údaje též uveřejnit podle Pravidel Českého telekomunikačního úřadu pro vedení konzultací na diskusním místě.

Pokud dotčený subjekt označí připomínku, popřípadě její část, za důvěrnou nebo jako obchodní tajemství, pak taková připomínka nebude uveřejněna na diskusním místě. Obdobně se postupuje i v případě stanovisek a názorů.

Připomínky, které nebudou uveřejněny na diskusním místě, se podle čl. 9 odst. 3 Pravidel Českého telekomunikačního úřadu pro vedení konzultací na diskusním místě nevypořádávají.

V návaznosti na výzvu ze dne 3. 11. 2015 k uplatnění připomínek k upravenému návrhu textu Vyhlášení výběrového řízení za účelem udělení práv k využívání rádiových kmitočtů k zajištění veřejné komunikační sítě v pásmech 1800 MHz a 2600 MHz (dále jen „Text vyhlášení“) uplatňuje společnost Česká telekomunikační infrastruktura a.s., se sídlem Olšanská 2681/6, Žižkov, 130 00 Praha 3, IČ 04084063, zapsaná v Obchodním rejstříku vedeném Městským soudem v Praze, spisová značka B 20623 (dále jen „CETIN“) k Textu vyhlášení následující připomínku.

I. PŘIPOMÍNKY K JEDNOTLIVÝM ČÁSTEM / USTANOVENÍM NÁVRHU OPATŘENÍ

1. Kapitola 8.5: Navrhujeme následující úpravu definice „Podnikatelského seskupení“:

*Podnikatelské seskupení - naplňuje definici ~~pro podnikatelská seskupení~~ **koncernu** podle ustanovení § 74 § 79 a násl. zákona č. 90/2012 o obchodních společnostech a družstvech (zákon o obchodních korporacích), tj. **nebo se jedná o zejména ovládající a ovládaná osoba, řídicí a řízená osoba tvořící koncern, ovlivněné osoby nebo osoby jednající ve shodě. Osoby, v jejichž prospěch byl vytvořen trust (svěřenský fond)²¹ nebo jiný obdobný konstrukt cizího právního řádu (např. nadace), respektive, kterým má být z trustu plněno, jsou považovány za členy Podnikatelského seskupení, jehož je Žadatel členem.***

Odůvodnění:

Podle článku 8.5 Textu vyhlášení platí, že „Výběrového řízení se mohou zúčastnit pouze subjekty, které jsou na sobě vzájemně ekonomicky nezávislé. **Podnikatelská seskupení mohou podat pouze jednu Žádost do tohoto Výběrového řízení prostřednictvím pouze jednoho subjektu. Pokud je členem Podnikatelského seskupení Stávající operátor, může se toto Podnikatelské seskupení zúčastnit pouze prostřednictvím tohoto Stávajícího operátora.**“.

Platí tedy, že pokud jsou společnosti členy stejného Podnikatelského seskupení, může do výběrového řízení vstoupit pouze jedna z nich. Pokud je navíc členem Podnikatelského seskupení Stávající operátor, musí se za Podnikatelské seskupení účastnit právě pouze tento operátor.

Společnost **CETIN působí na českém trhu elektronických komunikací zcela samostatně**, a to naprosto nezávisle na společnosti O2 Czech Republic a.s., se sídlem Praha 4 - Michle, Za Brumlovkou 266/2, PSČ 14022, IČ 60193336, zapsané v Obchodním rejstříku vedeném Městským soudem v Praze, spisová značka B 2322 (dále jen „O2“). Přestože obě společnosti mají v určitém stupni majetkové struktury stejného většinového společníka ze skupiny PPF, nedochází u nich ke koordinaci obchodní politiky.

Zatímco CETIN je plnohodnotnou součástí skupiny PPF, tak O2 je pro skupinu čistě finanční investicí. Nikdo z holdingové struktury PPF nepůsobí v představenstvu O2 a O2 je tak od skupiny PPF funkčně, administrativně a organizačně oddělena. Výkon akcionářských práv

je ze strany skupiny PPF vůči O2 vykonáván veřejně a transparentně prostřednictvím valné hromady. **Ze strany akcionářů nedochází k udělování pokynů v rámci obchodního vedení O2. Obchodní vedení O2 je tedy ryze věcí jejího managementu a skupina PPF do něj nezasahuje.**

Společnost CETIN jako vlastník a provozovatel infrastruktury má za cíl být obchodním partnerem všech stávajících operátorů a přistupovat k nim za rovných, transparentních a nediskriminačních podmínek. Pravidla uvedená v článku 8.5 Textu vyhlášení ovšem umožňují výklad, že **O2 a CETIN jsou součástí jednoho Podnikatelského seskupení.** V takovém případě by se **výběrového řízení mohla zúčastnit pouze jedna z obou společností.** Tím je vytvářeno umělé pravidlo, které **nutí obě společnosti v rámci výběrového řízení spolupracovat, ačkoliv za jiných okolností by se obě společnosti chovaly jako konkurenti.** Tím dochází k omezení hospodářské soutěže, protože kdyby uvedené pravidlo neplatilo, mohly by se výběrového řízení zúčastnit obě společnosti a to nikoliv se společnou obchodní politikou, ale jako zcela rovnocenní soutěžitelé. **Aplikací pravidla uvedeného v článku 8.5 Textu vyhlášení tedy dochází k neodůvodněnému zásahu do hospodářské soutěže.**

S ohledem na výše uvedené navrhuje CETIN úpravu definice pojmu „Podnikatelské seskupení“ tak, aby tento pojem zahrnoval skutečně pouze takové subjekty, které

- a) mají jednotnou obchodní politiku **a jsou dlouhodobě řízeny za účelem uplatňování společných obchodních zájmů – tedy koncern;** nebo
- b) **jednají ve shodě,** tedy v daném konkrétním případě podléhají jednotnému vedení.

CETIN má zato, že navrhovaná úprava dostatečně pokrývá zájmy ČTÚ vyjádřené v původním textu, ale zároveň negativně neovlivňuje hospodářskou soutěž. **Vztahy, které byly původně výslovně vyjmenovány v definici pojmu „Podnikatelské seskupení“ a které CETIN ve svém návrhu škrtná, jsou součástí definice „jednání ve shodě“ podle § 78 odst. 2 ZOK¹.** Ovládaná a ovládající osoba i ovlivněné osoby, jsou tedy osobami

¹ § 78 ZOK

(1) Jednáním ve shodě je jednání dvou nebo více osob nakládajících hlasovacími právy za účelem ovlivnění, ovládnutí nebo jednotného řízení obchodní korporace. Osoby jednající ve shodě plní své povinnosti z toho vyplývající společně a nerozdílně.

(2) **Má se za to,** že osobami jednajícími ve shodě jsou

- a) právnická osoba a člen jejího statutárního orgánu, osoby v jeho přímé působnosti, člen kontrolního orgánu, likvidátor, insolvenční správce a další správci podle jiného právního předpisu, nucený správce,
- b) ovládající osoba a jí ovládané osoby,
- c) **vlivné a ovlivněné osoby,**
- d) společnost s ručením omezeným a její společníci nebo pouze její společníci,
- e) veřejná obchodní společnost a její společníci nebo pouze její společníci,

jednajícími ve shodě dle § 78 odst. 2 ZOK. Rozdíl je však v tom, že § 78 odst. 2 ZOK je formulován jako vyvratitelná domněnka. **Umožňuje tedy subjektům, které jsou v definici výslovně uvedeny, vyvrátit, že by se v jejich konkrétním případě jednalo o jednání ve shodě.**

ČTÚ, tedy bude mít i po změně Textu vyhlášení možnost všechny původně vyjmenované subjekty považovat za „Podnikatelské seskupení“. V případě, že subjekty tvoří koncern – jednají pod vlivem řídicí osoby - bude definice „Podnikatelského seskupení“ naplněna vždy. **Pokud jde o jiné než koncernové vztahy, budou mít společnosti možnost na základě doložených skutečností vyvrátit jednání ve shodě, a tím se dostat mimo definici „Podnikatelského seskupení“.**

Jsme přesvědčeni, že **navrhovaná úprava je pro účely výběrového řízení vhodnější, než původní text**, protože při zachování plného rozsahu podchycených subjektů, dává těmto subjektům možnost v konkrétních případech příslušnost k „Podnikatelskému seskupení“ vyvrátit. **Tím je lépe ošetřena problematika hospodářské soutěže, a tím i lépe zajištěn efektivní průběh a výsledek výběrového řízení.**

Na závěr k upozornění ČTÚ ohledně předchozí veřejné konzultace vyhlášené dne 17. června 2014 uvádíme, že společnost CETIN vznikla dne 1. června 2015. Vznik společnosti CETIN a její působení na trhu jako zcela nového subjektu funkčně organizačně a administrativně odděleného od společnosti O2 je tedy relevantní změnou na trhu od předchozí konzultace. Výše uvedená připomínka proto zcela jednoznačně vyplývá z okolností, které nastaly po uplynutí lhůty pro podávání připomínek v rámci poslední veřejné konzultace. Proto žádáme ČTÚ, aby se výše uvedenou připomínkou zabýval, a v Textu vyhlášení zohlednil novou situaci na trhu.

II. STANOVISKA A NÁZORY K NÁVRHU OPATŘENÍ:

Neuplatňujeme.

Datum: 3.12.2015

f) komanditní společnost a její komplementáři nebo pouze její komplementáři,

g) osoby blízké podle občanského zákoníku,

h) investiční společnost a jí obhospodařovaný investiční fond či penzijní fond nebo pouze jí obhospodařované fondy, nebo

i) osoby, které uzavřely dohodu o výkonu hlasovacích práv.