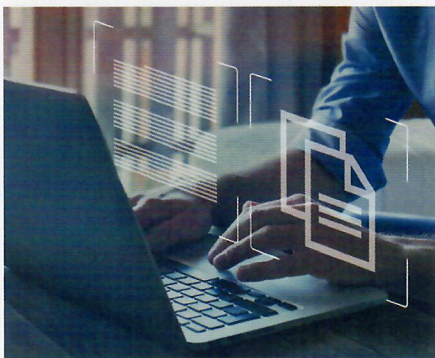


Výměna informací ve světle návrhu revidovaných pokynů k horizontálním dohodám

Pokyny k horizontálním dohodám poskytují soutěžitelům návod k vlastnímu posouzení, zda jimi uzavírané dohody o spolupráci, včetně výměny informací, jsou v souladu s pravidly ochrany hospodářské soutěže. Představují tedy užitečný nástroj pro praxi.



Dne 1. března 2022 zveřejnila¹ Evropská komise (dále jen „Komise“) návrh revidovaných pokynů k horizontálním² dohodám³ (dále jen „Revidované pokyny“).⁴ Pokyny k horizontálním dohodám poskytují soutěžitelům návod k vlastnímu posouzení, zda jimi uzavírané dohody o spolupráci, včetně výměny informací, jsou v souladu s pravidly stanovenými čl. 101 odst. 1,⁵ případně čl. 101 odst. 3⁶ Smlouvy o fungování Evropské unie (dále jen „SFEU“). Obsahují rámec pro posouzení nejběžnějších typů dohod⁷ a výměny informací.

Cílem tohoto článku je nastínit základní aspekty soutěžního posouzení výměny informací ve světle Revidovaných pokynů a poukázat na to, co nového Revidované pokyny přináší.

Povaha vyměňovaných informací

Revidované pokyny předně upřesňují, že za výměnu informací je třeba považovat sdílení jakýchkoliv informací a údajů, včetně prvotních (nezpracovaných) dat, dat předběžně zpracovaných a dat, která byla určitým způsobem upravena za účelem vytvoření užitečných informací.⁸

Pro účely posouzení souladu výměny informací s čl. 101 odst. 1 SFEU je stěžejní povaha vyměňovaných informací. Zákaz stanovený v čl. 101 odst. 1 SFEU se vztahuje zejména na výměnu obchodně

citlivých informací, které mohou ovlivnit obchodní strategii konkurentů. Soudní dvůr Evropské unie (dále jen „SDEU“) a Komise ve své rozhodovací praxi hodnotí jako „obzvláště“⁹ obchodně citlivé informace, jejichž výměna představuje omezení hospodářské soutěže z hlediska jejího cíle,¹⁰ například informace o:

- cenách a cenových záměrech,
- současných či budoucích výrobních kapacitách,
- zamýšlené obchodní strategii,
- přijatých opatřeních v návaznosti na současnou nebo budoucí poptávku,
- vlastnostech budoucích výrobků, které jsou relevantní pro spotřebitele.¹¹

Obchodně citlivá povaha informací závisí též na tom, zda se jedná o informace:

- veřejně přístupné nebo důvěrné,
- agregované nebo individualizované,
- historické nebo současné.¹²

Z hlediska případného narušení hospodářské soutěže bývá obecně považována za nejméně rizikovou výměna informací, které jsou veřejně přístupné,¹³ agregované a historické.¹⁴ Vždy však záleží na konkrétních okolnostech dané věci.

Pro posouzení, zda má výměna informací omezující účinky na soutěž, je významný rovněž způsob výměny a charakteristika trhu, na němž k výměně informací dochází.¹⁵

Co se týče způsobu výměny informací, Revidované pokyny zohledňují, že k výměně dochází nejen napřímo mezi konkurenty, ale může k ní dojít rovněž prostřednictvím třetích subjektů (včetně nejrůznějších platform, on-line nástrojů či algoritmů). Komise v této souvislosti upozorňuje, že v závislosti na okolnostech¹⁶ konkrétního případu se vedle konkurentů – adresátů dané výměny – může porušení čl. 101 odst. 1 SFEU dopustit též třetí strana (například poskytovatel služeb, prostřednictvím něhož dochází


k výměně obchodně citlivých informací mezi konkurenty).¹⁷

Pro soutěžněprávní posouzení je dále významná četnost výměny informací a opatření zavedená za účelem omezení a kontroly užívání sdílených údajů, například v podobě vymezení okruhu osob, které budou mít ke sdíleným informacím přístup (tzv. clean team).¹⁸ Relevantní je rovněž přístup ke shromážděným informacím, a to zejména ve vztahu k iniciativám týkajícím se sdílení dat.¹⁹

Revidované pokyny výslovně reflektují, že k výměně informací dochází nejen v rámci nejrůznějších dohod o spolupráci, ale i v rámci akvizičního procesu. Taková výměna informací pak může podléhat pravidlům Nařízení o kontrole spojování soutěžitelů,²⁰ zejména čl. 4 odst. 1 a 7 odst. 1 daného nařízení, které stanoví zákaz uskutečnění spojení před jeho oznámením Komisi, respektive před jeho povolením.²¹ Revidované pokyny tedy zohledňují nedávné rozhodnutí Tribunálu ve věci Altice Europe proti Komisi.²² V tomto rozsudku dospěl Tribunál k závěru,²³ že systematická a rozsáhlá výměna obchodně citlivých informací mezi PT Portugal a Altice přispěla²⁴ k výkonu rozhodujícího vlivu v rozporu se zákazem uskutečnění spojení před jeho povolením. Podle Tribunálu tedy Komise toto jednání správně posuzovala podle čl. 4 odst. 1 a čl. 7 odst. 1 Nařízení o kontrole spojování soutěžitelů.²⁵ Jednání, které přímo nesouvisí s nabytím kontroly či k němu není nezbytné, však nadále zůstává předmětem posouzení podle čl. 101 SFEU.²⁶

Vedle toho může k výměně informací docházet za účelem splnění požadavků vyplývajících z unijní či vnitrostátní legislativy. Revidované pokyny upozorňují, že i v takovém případě je třeba dodržovat požadavky vyplývající z čl. 101 odst. 1 SFEU a nesdílet obchodně citlivé infor-

mace, které by odhalovaly tržní strategii. Pokud už k výměně informací dochází, měly by proto i v této situaci být používány agregované informace, a nikoli individualizované a detailní údaje.²⁷

Přestože se Revidované pokyny snaží poskytnout přehlednější návod k vlastnímu posouzení zvažované výměny informací, tato problematika zůstává i nadále komplexní. S ohledem na probíhající digitalizaci se přitom jedná o téma stále aktuální. O tom ostatně svědčí i to, že nedávno k této problematice zveřejnil obecné stanovisko i Úřad pro ochranu hospodářské soutěže.²⁸ 

Mgr. Iva Svobodová, LL.M., advokátka
Mgr. Matyáš Kužela, partner
act Řanda Havel Legal advokátní kancelář s.r.o.



Řanda Havel Legal

Poznámky:

- ¹ Společně s návrhem revidovaných nařízeních o blokových výjimkách pro dohody o výzkumu a vývoji a pro specializační dohody, jejichž platnost vyprší 31. prosince 2022. Viz Evropská komise. „Antitrust: Commission invites comments on draft revised rules on horizontal cooperation agreements between companies.“ Tiskové prohlášení, publikováno dne 1. března 2022. Dostupné z: https://ec.europa.eu/commission/presscorner/detail/en/ip_22_1371 [cit. 21-03-2022].
- ² Horizontální dohody jsou dohodami mezi skutečnými nebo potenciálními konkurenty, kteří působí na stejné úrovni výroby nebo distribuce na trhu.
- ³ Dostupné v anglickém jazyce z: https://ec.europa.eu/competition-policy/system/files/2022-03/draft_revised_horizontal_guidelines_2022.pdf [cit. 21-03-2022].
- ⁴ Návrh byl zveřejněn za účelem veřejné konzultace, v návaznosti na přezkum stávajících pokynů. Revidované pokyny mají reflektovat potřebu přizpůsobit stávající pravidla hospodářskému a společenskému vývoji, k němuž došlo v posledních deseti letech, zejména s ohledem na digitální a ekologickou transformaci. Srov. Evropská komise. „Antitrust: Commission invites comments on draft revised rules on horizontal cooperation agreements between companies.“ Tiskové prohlášení, publikováno dne 1. března 2022. Dostupné z: https://ec.europa.eu/commission/presscorner/detail/en/ip_22_1371 [cit. 21-03-2022].
- ⁵ Čl. 101 odst. 1 SFEU zakazuje veškeré dohody mezi soutěžiteli, rozhodnutí sdružení soutěžitelů a jednání ve vzájemné shodě ovlivňující obchod mezi členskými státy EU, jejichž cílem nebo účinkem je omezení hospodářské soutěže.
- ⁶ Čl. 101 odst. 3 SFEU stanoví výjimku ze zákazu uvedeného v čl. 101 odst. 1 SFEU.
- ⁷ Dohody o výzkumu a vývoji, dohody o výrobě, dohody o nákupu, dohody o obchodním využití a standardizační dohody. Nově má být též zařazena zvláštní kapitola pro dohody o udržitelnosti.
- ⁸ Revidované pokyny, bod 407.
- ⁹ Srov. Revidované pokyny, bod 424.
- ¹⁰ Tzv. restriction by object.
- ¹¹ Revidované pokyny, bod 424.
- ¹² Revidované pokyny, body 425 až 431.
- ¹³ Revidované pokyny hovoří o „skutečně veřejných“ informacích, za něž jsou považovány takové informace, které jsou obecně stejné přístupné všem soutěžitelům a zákazníkům. Podle Komise výměna takových informací pravděpodobně hospodářskou soutěž nenaruší. Viz Revidované pokyny, bod 425.
- ¹⁴ Komise obecně ve své rozhodovací praxi považuje za historické informace, které jsou starší více než 1 rok. Zda se jedná o historickou informaci, však vždy závisí na specifických okolnostech, zejména na charakteristice relevantního trhu, četnosti vyjednávání o koupi a prodeji v daném odvětví a stáří informací, na jejichž základě se obvykle v daném odvětví činí obchodní rozhodnutí. Srov. Revidované pokyny, bod 430 a 431.
- ¹⁵ Revidované pokyny, bod 453.
- ¹⁶ Zejména v závislosti na míře povědomí o protisoutěžních cílech dané výměny a úmyslu k nim vlastním jednáním přispět. Srov. Revidované pokyny, bod 438.
- ¹⁷ Revidované pokyny, bod 435. Srov. též v něm odkazovaná judikatura Tribunálu a SDEU, z níž vyplývá, že čl. 101 odst. 1 SFEU obecně odkazuje na všechny dohody a jednání ve vzájemné shodě, které v horizontálních nebo vertikálních vztazích narušují hospodářskou soutěž na společném trhu bez ohledu na trh, na kterém strany působí. Viz rozsudek Tribunálu ze dne 10. listopadu 2017 ve věci T-180/15 Icap plc a další proti Komisi, ECLI:EU:T:2017:795, odst. 103.
- ¹⁸ Členy týmu by měly být osoby, které se nepodílejí na každodenních obchodních transakcích a které jsou vázány přísnými dohodami o zachování mlčenlivosti.
- ¹⁹ Revidované pokyny, body 439 až 442.
- ²⁰ Nařízení Rady (ES) č. 139/2004 ze dne 20. ledna 2004 o kontrole spojování podniků.
- ²¹ Prohlášením za slučitelné se společným trhem podle čl. 6 odst. 1 písm. b), čl. 8 odst. 1, čl. 8 odst. 2, nebo na základě domněnky podle čl. 10 odst. 6 Nařízení o spojování soutěžitelů.
- ²² Rozsudek Tribunálu ze dne 22. září 2021 ve věci T-425/18 Altice Europe proti Komisi, ECLI:EU:T:2021:607 (dále jen „Rozsudek Altice Europe“; v současné době probíhá řízení o opravném prostředku před SDEU, věc C- 746/21P).
- ²³ Respektive souhlasil s posouzením provedeným Komisí.
- ²⁴ Tribunál neposuzoval, zda výměna informací sama o sobě může představovat porušení zákazu uskutečnění spojení před jeho povolením.
- ²⁵ Rozsudek Altice Europe, odst. 239. Delimitaci posouzení podle čl. 101 SFEU a Nařízení o spojování soutěžitelů stanovil SDEU v rozsudku ze dne 31. května 2018 ve věci C-633/16 Ernst & Young P/S proti Konkurencerádet, ECLI:EU:C:2018:371. Z tohoto rozsudku vyplývá, že výměna informací, na kterou se vztahuje čl. 7 Nařízení o spojování soutěžitelů nemůže zároveň podléhat posouzení podle nařízení Rady (ES) č. 1/2003 ze dne 16. prosince 2002 o provádění pravidel hospodářské soutěže stanovených v člancích 81 a 82 Smlouvy, respektive podle čl. 101 SFEU. Srov. S. Schubert, A. Müller, T. McGrath, T. McGrath a M. Symann (Freshfields Brukhaus Deringer LLP). „General Court confirms Commission's expansive interpretation of gun-jumping in Altice Judgment“, publikováno 14. října 2021, dostupné z: General Court confirms Commission's expansive interpretation of gun-jumping in Altice judgment - Lexology [cit. 21-03-2022].
- ²⁶ Revidované pokyny, bod 410.
- ²⁷ Revidované pokyny, bod 411.
- ²⁸ Úřad pro ochranu hospodářské soutěže. Výměna informací mezi soutěžiteli. Dostupné z: <https://www.uohs.cz/cs/hospodarska-soutez/zakazane-dohody/vymena-informaci-mezisouteziteli.html> [cit. 21-03-2022].