ZHRNUTIE ROZHODNUTIA KOMISIE

z 10. januára 2022

o odmietnutí svojej právomoci v zmysle článkov 1 a 4 nariadenia Rady (ES) č. 139/2004 [1] **(Vec C.1886 – Iliad – článok 265 Výzva na konanie)**

(oznámené pod číslom C(2022)78)

(Iba francúzske znenie je autentické)

(2023/C 2/04)

1. Európska komisia (ďalej len „Komisia“) dostala 10. novembra 2021 od spoločnosti Iliad SA (ďalej len „Iliad“, Francúzsko) výzvu na konanie v súlade s článkom 265 ZFEÚ (ďalej len „výzva na konanie“), v ktorej sa od Komisie žiada, aby rozhodla, či má právomoc vo veci fúzie spoločnosti Télévision Française 1 SA (ďalej len „TF1“, Francúzsko) a spoločnosti Métropole Télévision SA (ďalej len „M6“, Francúzsko) (ďalej len „transakcia“).

1. **STRANY A TRANSAKCIA**

2. Spoločnosť TF1 je dcérskou spoločnosťou v čiastočnom vlastníctve spoločnosti Bouygues SA (ďalej len „Bouygues“), ktorá vlastní 43,7 % spoločnosti TF1. Spoločnosť Bouygues pôsobí v odvetviach stavebníctva, telekomunikácií a médií. Hlavnou činnosťou spoločnosti TF1 je vysielanie televíznych kanálov buď priamo, alebo *prostredníctvom* svojich dcérskych spoločností. TF1 vykonáva aj ďalšie činnosti súvisiace s jej hlavnou činnosťou televízneho vysielateľa: audiovizuálnu a filmovú tvorbu, nadobúdanie audiovizuálnych práv, marketing reklamného priestoru, uverejňovanie a distribúciu DVD a hudobných CD, vývoj produktov súvisiacich s vysielaním a vývoj digitálnych a interaktívnych služieb.

3. Spoločnosť M6 je dcérskou spoločnosťou v čiastočnom vlastníctve spoločnosti RTL Group SA (ďalej len „RTL“), ktorá vlastní 48,26 % spoločnosti M6, pričom 76,28 % spoločnosti RTL vlastní spoločnosť Bertelsmann SE & Co. KGaA (ďalej len „Bertelsmann“). Hlavnou činnosťou spoločnosti M6 je vysielanie televíznych kanálov buď priamo, alebo *prostredníctvom* svojich dcérskych spoločností. M6 okrem toho vykonáva ďalšie činnosti súvisiace s jej hlavnou činnosťou televízneho vysielateľa: audiovizuálnu a filmovú produkciu, nadobúdanie audiovizuálnych práv, marketing reklamného priestoru, uverejňovanie a distribúciu DVD a hudobných CD, vývoj produktov súvisiacich s vysielaním a vývoj digitálnych a interaktívnych služieb. Spoločnosť M6 napokon kontroluje rozhlasovú skupinu RTL France, ktorá je držiteľom viacerých licencií na vysielanie rozhlasových programov v metropolitnom Francúzsku a ktorá vykonáva rôzne činnosti súvisiace s prevádzkovaním týchto rozhlasových služieb.

4. [Opis transakcie]. Po tejto transakcii bude spoločnosť Bouygues vlastniť približne 30 % kapitálu nového subjektu, zatiaľ čo spoločnosť Bertelsmann *prostredníctvom* spoločnosti RTL bude vlastniť približne 16 % kapitálu nového subjektu.

2. **SKUTKOVÝ STAV A POSTUP**

5. Spoločnosti TF1, M6, Bouygues a RTL 17. mája 2021 oznámili, že uzavreli návrhy dohôd o začatí výlučných rokovaní o zlúčení činností spoločností TF1 a M6. Spoločnosti Bouygues a RTL podpísali 17. mája 2021 dve memorandá o porozumení. Po týchto memorandách o porozumení nasledovalo 8. júla 2021 podpísanie rámcovej dohody medzi spoločnosťami Bouygues a RTL a dohody o podnikovej kombinácii medzi spoločnosťami TF1 a M6 (ďalej len „dohody“). Spoločnosti Bouygues a RTL sa takisto dohodli na návrhu dohody akcionárov, ktorá by sa mala podpísať po uzavretí transakcie (ďalej len „dohoda akcionárov“).

[1] Ú. v. EÚ L 24, 29.1.2004, s. 1 (ďalej len „nariadenie o fúziách“). Zmluvou o fungovaní Európskej únie (ZFEÚ) sa s účinnosťou od 1. decembra 2009 zaviedli určité zmeny, napríklad nahradenie pojmu „Spoločenstvo“ pojmom „Únia“ a pojmu „spoločný trh“ pojmom „vnútorný trh“. V celom tomto rozhodnutí sa používa terminológia ZFEÚ.

6. Francúzsky úrad na ochranu hospodárskej súťaže (*Autorité de la concurrence*, ďalej len „ADLC“) poslal 29. októbra 2021 viacerým účastníkom trhu, vrátane spoločnosti Iliad dotazník s cieľom získať ich názory na danú transakciu ([2]). V úvode dotazníka úrad ADLC poukazuje na skutočnosť, že dotazník sa týka navrhovanej fúzie skupín TF1 a M6 do nového subjektu. Nový subjekt bude kontrolovaný výlučne spoločnosťou Bouygues. V úvode k testovaniu trhu sa preto uvádza, že predmetná transakcia podlieha schváleniu úradu ADLC, ktorý je vo Francúzsku nezávislým orgánom pre službu vo verejnom záujme, zodpovedným za regulovanie súťaže na trhoch.

7. Spoločnosť Iliad poslala 10. novembra 2021 Komisii výzvu na konanie ([3]). Spoločnosť Iliad predovšetkým uviedla, že na rozdiel od tvrdenia úradu ADLC bude nový subjekt kontrolovaný spoločne spoločnosťami Bouygues a Bertelsmann, a teda bude mať význam pre celú Úniu.

3. **VÝZNAM PRE CELÚ ÚNIU**

3.1. **Právne súvislosti**

8. Podľa článku 4 ods. 1 nariadenia o fúziách má Komisia výlučnú právomoc na posudzovanie koncentrácií s významom pre celú Úniu. V článku 1 nariadenia o fúziách sa stanovujú dva alternatívne súbory limitov na určenie toho, či má koncentrácia význam pre celú Úniu.

9. V súlade s článkom 1 ods. 2 nariadenia o fúziách má koncentrácia význam pre celú Úniu, ak i) spoločný celkový celosvetový obrat všetkých účastníkov koncentrácie je vyšší ako 5 000 miliónov EUR a ii) celkový obrat v rámci Únie každého z najmenej dvoch účastníkov koncentrácie je vyšší ako 250 miliónov EUR, pokiaľ každý z účastníkov koncentrácie nedosahuje viac ako dve tretiny svojho celkového obratu v rámci Únie v jednom a tom istom členskom štáte.

10. Koncentrácia, ktorá nedosahuje limity stanovené v článku 1 ods. 2, má význam pre celú Úniu, ak: i) spoločný celkový celosvetový obrat všetkých účastníkov koncentrácie je vyšší ako 2 500 miliónov EUR; ii) v každom z najmenej troch členských štátov je spoločný celkový celosvetový obrat všetkých účastníkov koncentrácie vyšší ako 100 miliónov EUR; iii) v každom z najmenej troch členských štátov posudzovaných na účely bodu ii) je celkový obrat každého z najmenej dvoch účastníkov koncentrácie vyšší ako 25 miliónov EUR a iv) celkový obrat v rámci Únie každého z najmenej dvoch účastníkov koncentrácie je vyšší ako 100 miliónov EUR, pokiaľ každý z účastníkov koncentrácie nedosahuje viac ako dve tretiny svojho celkového obratu v rámci Únie v jednom a tom istom členskom štáte (článok 1 ods. 3 nariadenia o fúziách).

11. Z hľadiska určenia právomoci sú účastníkmi koncentrácie tie podniky, ktoré sa podieľajú na koncentrácii, t. j. fúzii alebo nadobudnutí kontroly v zmysle článku 3 ods. 1 nariadenia o fúziách ([4]).

12. V súvislosti s nadobudnutím samostatnej kontroly sú účastníkmi koncentrácie nadobúdajúci podnik a cieľový podnik ([5]).

([2]) Výzva na konanie, príloha 1.

([3]) Spoločnosť Bouygues 30. novembra 2021 v reakcii na žiadosť Komisie (ďalej len „pripomienky spoločnosti Bouygues“) informovala Komisiu, že výzvu na konanie podpísal predseda predstavenstva spoločnosti Iliad SA, ktorý nemal právomoc ju zastupovať, a preto nemohol konať v mene a na účet spoločnosti Iliad SA. Listom o ratifikácii (v zmysle článku 1156 tretieho pododseku a článku 1998 druhého pododseku francúzskeho občianskeho zákonníka) a potvrdením odoslaným Komisii 6. decembra 2021 spoločnosť Iliad potvrdila, že jej výkonný riaditeľ ústne poveril predsedu predstavenstva spoločnosti Iliad, aby poslal Komisii výzvu na konanie (na tento účel pozri odpoveď spoločnosti Iliad na prvú žiadosť o informácie). Podľa názoru Komisie bola teda výzva na konanie predložená spoločnosťou Iliad platná.

([4]) Konsolidované oznámenie Komisie o právomoci podľa nariadenia o fúziách v znení korigenda (Ú. v. EÚ C 43, 21.2.2009, s. 10), bod 129 (ďalej len „konsolidované oznámenie o právomoci“).

([5]) Konsolidované oznámenie o právomoci, bod 134.

13. V prípade získania spoločnej kontroly nad novovytvoreným spoločným podnikom po tom, ako jeden podnik vložil do spoločného podniku predtým existujúcu dcérsku spoločnosť alebo podnikateľskú jednotku (nad ktorými mal predtým samostatnú kontrolu), sa za účastníka koncentrácie považuje každý zo spoločne kontrolujúcich podnikov. Obrat spoločného podniku je v tomto prípade súčasťou obratu prvotnej materskej spoločnosti ([6]).

3.2. **Obrat**

14. Spoločnosť Bouygues dosiahla v roku 2020 celosvetový obrat vo výške 34,7 miliardy EUR, v Únii obrat vo výške [obrat] miliardy EUR a vo Francúzsku obrat vo výške [obrat] miliardy EUR. Spoločnosť Bouygues teda dosahuje vo Francúzsku viac ako dve tretiny svojho celkového obratu v Únii.

15. Spoločnosť Bertelsmann dosiahla v roku 2020 celosvetový obrat vo výške 17,3 miliardy EUR, v Únii obrat vo výške [obrat] miliardy EUR a vo Francúzsku obrat vo výške [obrat] miliardy EUR. Spoločnosť Bertelsmann teda nedosahuje vo Francúzsku viac ako dve tretiny svojho celkového obratu v Únii.

16. Spoločnosť M6 dosiahla v roku 2020 celosvetový obrat vo výške 1,27 miliardy EUR, v Únii obrat vo výške [obrat] miliardy EUR a vo Francúzsku obrat vo výške [obrat] miliardy EUR. Spoločnosť M6 teda dosahuje vo Francúzsku viac ako dve tretiny svojho celkového obratu v Únii.

17. Bez ohľadu na to, či sa vezmú do úvahy obraty spoločností Bouygues a M6 alebo spoločností Bouygues a Bertelsmann, niet pochýb o tom, že prekračujú limity uvedené v článku 1 ods. 2 písm. a) a b). Keby sa však brali do úvahy iba obraty spoločností Bouygues a M6, transakcia by nemala význam pre celú Úniu, keďže spoločnosti Bouygues a M6 dosahujú vo Francúzsku viac ako dve tretiny svojho obratu v Únii. Ak by sa vzali do úvahy obraty spoločností Bouygues a Bertelsmann, transakcia by mala význam pre celú Úniu, keďže spoločnosť Bertelsmann nedosahuje vo Francúzsku viac ako dve tretiny svojho obratu v Únii.

18. Pri danej transakcii je preto potrebné určiť účastníkov koncentrácie.

3.3. **Účastníci koncentrácie pri danej transakcii**

19. Podľa názoru úradu ADLC a spoločnosti Bouygues bude nový subjekt kontrolovaný výlučne spoločnosťou Bouygues ([7]). V takejto situácii by boli účastníkmi koncentrácie spoločnosti Bouygues a M6 a koncentrácia by nemala význam pre celú Úniu.

20. Naopak, spoločnosť Iliad tvrdí, že nový subjekt budú spoločne kontrolovať spoločnosti Bouygues a Bertelsmann ([8]). V takejto situácii by boli účastníkmi koncentrácie spoločnosti Bouygues a Bertelsmann ([9]) a koncentrácia by mala význam pre celú Úniu.

21. Na určenie toho, ktoré podniky sú pri danej transakcii účastníkmi koncentrácie, je potrebné najprv určiť povahu kontroly, ktorá sa bude vykonávať nad novým subjektom.

3.3.1. *Povaha kontroly nad novým subjektom*

3.3.1.1. Úvod do správy nového subjektu

22. Po tejto transakcii bude spoločnosť Bouygues vlastniť približne 30 % kapitálu nového subjektu, zatiaľ čo spoločnosť Bertelsmann *prostredníctvom* spoločnosti RTL bude vlastniť približne 16 % kapitálu nového subjektu.

([6]) Konsolidované oznámenie o právomoci, bod 139.
([7]) Pozri analýzu úradu ADLC z 30. novembra 2021 týkajúcu sa uplatniteľnosti nariadenia o fúziách na transakciu, s. 7, a pripomienky spoločnosti Bouygues, s. 10.
([8]) Výzva na konanie, s. 1 – 3.
([9]) Aj vrátane spoločnosti M6.

23. Pokiaľ ide o zhromaždenie akcionárov nového subjektu (ďalej len „zhromaždenie akcionárov“), v bode 2.5 dohody akcionárov sa stanovuje, že spoločnosti Bouygues a Bertelsmann sa musia dohodnúť na spoločnom stanovisku vo všetkých bodoch programu pred každým zhromaždením akcionárov. V prípade, že sa nedohodnú, bude spoločnosť Bertelsmann v zásade musieť hlasovať zhodne so spoločnosťou Bouygues.

24. Predstavenstvo nového subjektu (ďalej len „predstavenstvo“) bude mať 12 členov. Spoločnosť Bouygues bude môcť vymenovať štyroch členov vrátane výkonného riaditeľa a predsedu predstavenstva ([10]) a navrhnúť dvoch nezávislých členov. Spoločnosť Bertelsmann bude môcť vymenovať dvoch členov predstavenstva vrátane podpredsedu predstavenstva a navrhnúť [počet nezávislých členov navrhnutých spoločnosťou Bertelsmann]. V súlade s článkom 2.1.4 dohody akcionárov sa všetky rozhodnutia predstavenstva musia prijať väčšinou odovzdaných hlasov. Pri rovnosti hlasov má výkonný riaditeľ rozhodujúci hlas. V článku 2.1.2 dohody akcionárov sa vyžaduje, aby sa spoločnosti Bouygues a Bertelsmann dohodli na spoločnom stanovisku k všetkým bodom programu zasadnutia predstavenstva. V prípade, že sa nedohodnú, bude spoločnosť Bertelsmann v zásade musieť hlasovať zhodne so spoločnosťou Bouygues.

3.3.1.2. Tvrdenia spoločnosti Iliad

25. Spoločnosť Iliad tvrdí, že nový subjekt budú spoločne kontrolovať spoločnosti Bouygues a Bertelsmann.

26. Na podporu svojho stanoviska spoločnosť Iliad predovšetkým tvrdí, že štruktúra transakcie naplánovaná spoločnosťami Bouygues a Bertelsmann podporuje záver, že nový subjekt budú spoločne kontrolovať spoločnosti Bouygues a Bertelsmann. Spoločnosť Iliad zdôrazňuje, že po uzavretí transakcie bude spoločnosť Bertelsmann (*prostredníctvom* spoločnosti RTL) vlastniť 16 % kapitálu nového subjektu. Spoločnosť Bertelsmann preto bude druhým najväčším akcionárom nového subjektu.

27. Podľa spoločnosti Iliad bude teda spoločnosť Bertelsmann kľúčovým akcionárom nového subjektu, najmä vzhľadom na odborné znalosti spoločnosti RTL v oblasti audiovizuálneho sektora. Podľa názoru spoločnosti Iliad je z rozhovoru s Thomasom Rabem, výkonným riaditeľom spoločnosti Bertelsmann, a Olivierom Roussatom, generálnym riaditeľom spoločnosti Bouygues, zrejmé, že spoločnosti Bouygues a Bertelsmann sa vzájomne považujú za dlhoročných partnerov s rovnakým názorom na trhy ([11]). Toto sa zopakovalo v rámci prezentácie pre investorov, v ktorej spoločnosti TF1 a M6 tvrdili, že spoločnosť RTL zostane dlhodobým strategickým akcionárom ([12]). Spoločnosť Iliad ďalej zdôrazňuje, že pokiaľ ani spoločnosť Bouygues, ani spoločnosť RTL nemá samostatne dostatok hlasovacích práv, dosiahnutie väčšiny na zhromaždeniach akcionárov môžu zabezpečiť iba spoločným uplatnením svojich hlasovacích práv ([13]).

28. Po druhé, spoločnosť Iliad je presvedčená, že spoločnosti Bouygues a RTL budú konať ako strategickí partneri na základe koordinovaného postupu. Koordinovaný postup sa v zmysle článku L.233-10 francúzskeho obchodného zákonníka vymedzuje ako dohoda uzavretá medzi osobami na účely získania hlasovacích práv, disponovania s nimi alebo na ich vykonávanie s cieľom uplatniť spoločnú politiku voči spoločnosti alebo získať kontrolu nad uvedenou spoločnosťou. Takýto postup je navyše faktorom, ktorý úrad ADLC používa pri posudzovaní povahy kontroly vykonávanej jedným podnikom alebo viacerými podnikmi nad iným podnikom ([14]).

29. Po tretie, spoločnosť Iliad zastáva názor, že spoločnosť Bertelsmann bude mať v predstavenstve osobitné zastúpenie ([15]). Spoločnosť Iliad zdôrazňuje, že prvým výkonným riaditeľom nového subjektu bude Nicolas de Tavernost, súčasný predseda predstavenstva spoločnosti M6. Spoločnosť Iliad takisto poznamenáva, že vzhľadom na počet členov predstavenstva, ktorí sú samostatne pridelení spoločnostiam Bouygues (štyria) a Bertelsmann (traja), ani spoločnosť Bouygues, ani spoločnosť Bertelsmann nemôže konať samostatne ([16]).

([10]) Prvým výkonným riaditeľom nového subjektu bude Nicolas de Tavernost, súčasný predseda predstavenstva spoločnosti M6.
([11]) Výzva na konanie, príloha 2, bod 7.
([12]) Výzva na konanie, príloha 2, bod 8.
([13]) Výzva na konanie, príloha 2, body 10 – 12.
([14]) Výzva na konanie, príloha 2, body 16 – 20.
([15]) Výzva na konanie, príloha 2, body 22 – 23.
([16]) Výzva na konanie, príloha 2, body 24 – 26.

30. Spoločnosť Iliad napokon tvrdí, že spoločnosti Bouygues a Bertelsmann vypracovali spoločnú stratégiu, ako sa potvrdzuje v tlačovej správe a prezentácii pre investorov ([17]).

3.3.1.3. Tvrdenia úradu ADLC a spoločnosti Bouygues

31. Podľa úradu ADLC a spoločnosti Bouygues je transakcia štruktúrovaná spôsobom, ktorý zabezpečuje, aby spoločnosť Bouygues mala samostatnú kontrolu nad novým subjektom ([18]).

32. Pokiaľ ide o zhromaždenie akcionárov, spoločnosť Bouygues zdôrazňuje, že v súlade s bodom 2.5 dohody akcionárov sa spoločnosti Bouygues a Bertelsmann budú musieť pred každým zhromaždením akcionárov vzájomne poradiť a snažiť sa vymedziť spoločné stanovisko ku každému nadchádzajúcemu hlasovaniu. V prípade, že sa spoločnosti Bouygues a Bertelsmann nezhodnú, bude mať prednosť stanovisko, ktoré predloží spoločnosť Bouygues, a spoločnosť Bertelsmann bude musieť hlasovať v súlade s rozhodnutím spoločnosti Bouygues ([19]). Analýza minulých mier účasti na zhromaždeniach akcionárov spoločností TF1 a M6 by mohla viesť k záveru, že spoločné hlasovacie práva akcionárov spoločností Bouygues a Bertelsmann by umožnili týmto spoločnostiam získať *de facto* väčšinu na zhromaždeniach akcionárov.

33. V súvislosti s predstavenstvom spoločnosť Bouygues poznamenáva, že podľa článku 2.1.1 dohody akcionárov bude predstavenstvo nového subjektu zložené z 12 členov, z ktorých polovicu vrátane predsedu s rozhodujúcim hlasom ([20]) vymenuje spoločnosť Bouygues.

34. Rovnako ako pri príprave zhromaždení akcionárov spoločnosť Bouygues tvrdí, že v dohode akcionárov sa vyžaduje obdobie konzultácií medzi spoločnosťami Bouygues a Bertelsmann pred každým zasadnutím predstavenstva ([21]). V prípade, že sa spoločnosti Bouygues a Bertelsmann nezhodnú, bude mať prednosť stanovisko, ktoré predloží spoločnosť Bouygues, a spoločnosť Bertelsmann bude musieť hlasovať v súlade s rozhodnutím spoločnosti Bouygues ([22]). Spoločnosť Bertelsmann môže konať nezávisle od stanoviska spoločnosti Bouygues iba vo výnimočných prípadoch. Konkrétne v článku 2.1.2 dohody akcionárov sa stanovuje, že spoločnosť Bertelsmann sa nebude musieť riadiť stanoviskom spoločnosti Bouygues, ak by podľa názoru spoločnosti Bertelsmann alebo jedného z jej zástupcov v predstavenstve bolo rozhodnutie nezákonné alebo v rozpore s podnikovým záujmom nového subjektu ([23]). Okrem toho sa v článku 2.1.4 uvádza zoznam vecí, o ktorých spoločnosť Bertelsmann nebude povinná hlasovať zhodne so spoločnosťou Bouygues, čo by sa však malo týkať iba výnimočných rozhodnutí, ktoré pravdepodobne ovplyvnia hodnotu nového subjektu ([24]).

35. Spoločnosť Bouygues napokon tvrdí, že bude kontrolovať všetky strategické rozhodnutia nového subjektu vrátane jeho obchodného plánu a rozpočtu, jeho investícií a vymenúvania členov jeho predstavenstva. V tejto súvislosti spoločnosť Bouygues zdôrazňuje, že skutočnosti, z ktorých vychádzala spoločnosť Iliad, aby dospela k záveru, že spoločnosti Bouygues a Bertelsmann vypracovali spoločnú stratégiu, sa zakladajú na tlačových správach, ktoré neobsahujú úplný obsah dohôd ani dohodu akcionárov ([25]).

3.3.1.4. Posúdenie zo strany Komisie

A) Právne súvislosti

36. Spoločná kontrola podľa konsolidovaného oznámenia o právomoci existuje, ak dva alebo viac podnikov alebo dve alebo viac osôb má možnosť vykonávať rozhodujúci vplyv nad iným podnikom. Rozhodujúcim vplyvom Komisia zvyčajne myslí právomoc blokovať rozhodnutia, ktorými sa určuje strategické obchodné správanie podniku. Podniky, ktoré nadobúdajú spoločnú kontrolu nad iným podnikom, sa musia spoločne dohodnúť na určovaní obchodnej politiky spoločného podniku a sú povinné spolupracovať ([26]).

([17]) Výzva na konanie, príloha 2, body 27 – 33.
([18]) Pozri analýzu úradu ADLC z 30. novembra 2021, ktorá sa týka uplatniteľnosti nariadenia o fúziách na transakciu, s. 7, a pripomienky spoločnosti Bouygues, s. 10.
([19]) Pripomienky spoločnosti Bouygues, s. 5.
([20]) Pripomienky spoločnosti Bouygues, s. 8.
([21]) Pripomienky spoločnosti Bouygues, s. 5 – 6.
([22]) Pripomienky spoločnosti Bouygues, s. 5.
([23]) Pripomienky spoločnosti Bouygues, s. 6.
([24]) Pripomienky spoločnosti Bouygues, s. 6 a 9.
([25]) Pripomienky spoločnosti Bouygues, s. 9.
([26]) Konsolidované oznámenie o právomoci, bod 62.

37. Komisia používa na určenie existencie spoločnej kontroly niekoľko kritérií.

38. Hoci spoločná kontrola môže existovať, keď sa dve materské spoločnosti rovnako podelia o hlasovacie práva a zastúpenie v rozhodovacích orgánoch, Komisia to nepovažuje za nevyhnutnú podmienku. Spoločná kontrola preto môže existovať aj v prípadoch, kde nie sú rovnaké hlasovacie práva alebo zastúpenie. K tomuto dochádza najmä vtedy, keď menšinoví akcionári využívajú ďalšie práva, akým je právo veta pri strategických rozhodnutiach týkajúcich sa nového subjektu ([27]). Práva veta, ktoré poskytujú spoločnú kontrolu, zvyčajne zahŕňajú rozhodnutia o otázkach, ako je napríklad rozpočet, obchodný plán, významné investície alebo vymenovanie vrcholového manažmentu.

39. Komisia okrem toho zastáva názor, že spoločný výkon hlasovacích práv môže viesť k spoločnej kontrole. Preto aj pri nedostatku osobitných práv veta môžu dva alebo viaceré podniky, ktoré nadobúdajú menšinové vlastníctvo akcií v inom podniku, získať spoločnú kontrolu ([28]). To môže nastať v prípade, ak menšinové vlastníctva akcií spolu predstavujú prostriedok na kontrolu cieľového podniku. Môže to vyplývať z právne záväznej dohody uzavretej na tento účel alebo to môže vzniknúť na základe *de facto*, najmä v prípade silných spoločných záujmov ([29]).

40. Komisia napokon prihliada na ďalšie faktory vrátane existencie rozhodujúceho hlasu ([30]). Na to, aby existovala spoločná kontrola, nemala by mať rozhodujúci hlas len jedna materská spoločnosť, keďže by to mohlo viesť k samostatnej kontrole spoločnosťou, ktorá má rozhodujúci hlas ([31]). Spoločná kontrola však môže existovať, ak má tento rozhodujúci hlas v praxi obmedzenú dôležitosť a účinnosť ([32]).

B) Práva veta spoločnosti Bertelsmann v novom subjekte

41. Ako sa už vysvetlilo v bodoch 22 – 24, pokiaľ nebolo špecifikované inak, spoločnosť Bertelsmann bude musieť na zasadnutiach predstavenstva aj na zhromaždeniach akcionárov hlasovať zhodne so spoločnosťou Bouygues.

42. Výnimočne sa v článku 2.1.4 dohody akcionárov [stanovuje mechanizmus, ktorý umožňuje spoločnosti Bertelsmann hlasovať vo výnimočných prípadoch proti návrhu viacerých vecí] ([33]). Komisia považuje tento mechanizmus uvedený v článku 2.1.4 dohody akcionárov za podobný právu veta spoločnosti Bertelsmann v týchto veciach. [Podrobnosti o fungovaní dohody akcionárov]. Spoločnosť Bertelsmann teda bude mať právo veta pri hlasovaní o veciach uvedených v zozname v článku 2.1.4 dohody akcionárov.

43. Predovšetkým, článok 2.1.4 dohody akcionárov obsahuje zoznam vecí, pri ktorých bude mať spoločnosť Bertelsmann výnimočne právo veta. Týka sa to najmä zmeny stanov akciovej spoločnosti, nahradenia audítorov, akejkoľvek zmeny politiky rozdelenia dividend, akejkoľvek zmeny pravidiel riadenia, akéhokoľvek zvýšenia kapitálu, významného zvýšenia dlhu a záväzku nového subjektu vo vzťahu k akejkoľvek novej činnosti, ktorá nepatrí do jeho predmetu podnikania. Pokiaľ ide o tieto práva veta, Komisia poznamenáva, že v súlade s bodom 66 konsolidovaného oznámenia o právomoci sa tieto veci netýkajú strategických rozhodnutí nového subjektu. Právo veta spoločnosti Bertelsmann sa uplatňuje na veci, ktoré sa týkajú existencie nového subjektu, a preto jej ako také nemôže priznávať spoločnú kontrolu nad novým subjektom. Tieto práva veta zodpovedajú skôr právam veta, ktoré sa zvyčajne udeľujú menšinovým akcionárom na ochranu ich finančných záujmov ako investorov v spoločnom podniku.

44. V článku 2.1.4 dohody akcionárov sa spoločnosti Bertelsmann udeľujú práva veta aj v súvislosti s určitými druhmi investícií. Spoločnosť Bertelsmann si najmä ponechá právo nehlasovať za návrh spoločnosti Bouygues týkajúci sa i) akejkoľvek investície, predaja alebo akvizície akcií, podnikov a aktív v hodnote vyššej ako [limitná suma] EUR za transakciu; ii) akýchkoľvek akvizícií práv k audiovizuálnemu obsahu v hodnote vyššej ako [limitná suma] EUR za transakciu za rok; iii) akejkoľvek dohody o komerčnej distribúcii v hodnote vyššej ako [limitná suma] EUR za transakciu za rok; iv) vytvorenia akéhokoľvek spoločného podniku alebo partnerstva, alebo inej záruky v hodnote vyššej ako [limitná suma] EUR za rok za každý spoločný podnik/každé partnerstvo/každú záruku

([27]) Konsolidované oznámenie o právomoci, bod 65.
([28]) Konsolidované oznámenie o právomoci, bod 74.
([29]) Konsolidované oznámenie o právomoci, body 74 – 76.
([30]) Konsolidované oznámenie o právomoci, bod 82.
([31]) Konsolidované oznámenie o právomoci, bod 82.
([32]) Konsolidované oznámenie o právomoci, bod 82.
([33]) Táto povinnosť sa nerozširuje na nezávislých členov navrhnutých spoločnosťou Bouygues alebo spoločnosťou Bertelsmann.

a v) akéhokoľvek začatia súdneho sporu týkajúceho sa sumy prevyšujúcej [limitnú sumu] EUR. Komisia v tejto súvislosti poznamenáva, že limity stanovené v dohode akcionárov prevyšujú hodnotu takmer všetkých investícií spoločnosti TF1 za posledných desať rokov (a všetkých investícií spoločnosti M6) ([34]). Právami veta sa preto neudeľuje spoločnosti Bertelsmann právo veta pri bežnom vykonávaní podnikateľskej činnosti nového subjektu. Vzhľadom na stanovené sumy tieto práva veta zodpovedajú právam, ktoré zvyčajne chránia menšinových akcionárov.

45. Vzhľadom na uvedené skutočnosti sa preto Komisia domnieva, že spoločnosť Bertelsmann nebude vykonávať spoločnú kontrolu nad novým subjektom z dôvodu práv veta stanovených v článku 2.1.4 dohody akcionárov.

46. Prvého výkonného riaditeľa nového subjektu vymenujú spoločnosti Bouygues a Bertelsmann ([35]) a bude ním jeden zo štyroch členov predstavenstva vymenovaných spoločnosťou Bouygues. Počas obdobia, počas ktorého sa nesmú vyplácať ani predávať cenné papiere (*lock-up*) ([36]), môže spoločnosť Bouygues po prerokovaní so spoločnosťou Bertelsmann odvolať výkonného riaditeľa nového subjektu, pričom však spoločnosť Bertelsmann nemá právo vetovať konečné rozhodnutie. Pokiaľ ide o vymenovanie budúcich výkonných riaditeľov, spoločnosť Bouygues bude musieť navrhnúť zoznam […] kandidátov […] a spoločnosť Bertelsmann bude môcť jedného z kandidátov vetovať ([37]). Spoločnosť Bouygues tak bude mať posledné slovo pri výbere [výkonného riaditeľa], pokiaľ spoločnosť Bertelsmann nebude mať v súvislosti s daným kandidátom vážne obavy týkajúce sa etického hľadiska ([38]). […] ([39]). Z toho vyplýva, že počas aj po uplynutí obdobia, počas ktorého sa nesmú vyplácať ani predávať cenné papiere (*lock-up*), spoločnosť Bouygues bude mať posledné slovo, pokiaľ ide o vymenovanie a odvolanie výkonného riaditeľa nového subjektu. Spoločnosť Bertelsmann bude mať právo veta iba v prípade […] a v prípade vymenovania kandidáta, v súvislosti s ktorým má spoločnosť Bertelsmann vážne obavy týkajúce sa etického hľadiska. Na druhej strane spoločnosť Bertelsmann nebude môcť vetovať odvolanie výkonného riaditeľa. Práva veta spoločnosti Bertelsmann sa tak v procese vymenovania výkonného riaditeľa nového subjektu podobajú právu na konzultáciu zodpovedajúcemu právam, ktoré bežne chránia menšinových akcionárov. Komisia takisto poznamenáva, že spoločnosť Bouygues bude môcť odvolať prvého výkonného riaditeľa nového subjektu s okamžitou účinnosťou.

47. Podľa názoru Komisie teda spoločnosť Bertelsmann nebude vykonávať spoločnú kontrolu nad novým subjektom z dôvodu svojej účasti na vymenovaní a odvolaní výkonného riaditeľa nového subjektu.

48. Pokiaľ ide o obchodný plán a rozpočet, Komisia poznamenáva, že v článku 2.2.1 dohody akcionárov sa ustanovuje výbor pre audit zodpovedný za prípravu rozpočtu a obchodného plánu, ktorý bude zložený z člena predstavenstva vymenovaného spoločnosťou Bouygues a člena predstavenstva vymenovaného spoločnosťou Bertelsmann ([40]). [Spoločnosti Bouygues a Bertelsmann sa dohodnú na prvom obchodnom pláne] ([41]). Navyše v budúcich podnikateľských plánoch, voči ktorým môže spoločnosť Bertelsmann namietať len vtedy, ak sa domnieva, že nie sú v súlade s podnikovým záujmom nového subjektu ([42]), sa budú musieť rešpektovať ciele v oblasti výnosov, synergií a investovania dohodnuté medzi spoločnosťami Bouygues a Bertelsmann ([43]). Preto [pokiaľ ide o budúce podnikateľské plány, spoločnosť Bouygues bude môcť presadiť svoje rozhodnutie v predstavenstve vďaka svojmu rozhodujúcemu hlasu] ([44]). Tieto budúce podnikateľské plány a rozpočty predstavujú strategické rozhodnutia nového subjektu.

([34]) Spoločnosť Bouygues potvrdzuje, že spoločnosť TF1 prekročila tieto limity od roku 2011 iba trikrát a spoločnosť M6 ich neprekročila nikdy. V odpovedi na druhú žiadosť o informácie spoločnosť Bouygues potvrdila, že prípadné konsolidovanie historických údajov medzi skupinami TF1 a M6 neviedlo k žiadnemu ďalšiemu prekročeniu limitov stanovených v článku 2.1.4 (pozri druhú žiadosť o informácie, odpoveď na otázku č. 2 a prílohu). Preto sú podľa názoru Komisie limity dostatočne vysoké na to, aby neumožňovali spoločnosti Bertelsmann vetovať strategické rozhodnutia nového subjektu.

([35]) Dohoda akcionárov, článok 2.3.

([36]) V článku 3.2 dohody akcionárov sa stanovuje, že okrem výnimočných prípadov sa musí zachovať podiel spoločnosti Bertelsmann na novom subjekte počas [určeného obdobia] [ďalej len „**obdobie, počas ktorého sa nesmú vyplácať ani predávať cenné papiere (*lock-up*)**“].

([37]) Dohoda akcionárov, článok 2.3.

([38]) Dohoda akcionárov, článok 2.1.2.

([39]) Dohoda akcionárov, článok 2.3.

([40]) Dohoda akcionárov, článok 2.2.1.

([41]) Dohoda akcionárov, článok 2.2.1. Navyše spoločnosť Bouygues vo svojej odpovedi na druhú žiadosť o informácie potvrdila, že dohody umožňujú spoločnosti Bouygues v krátkodobom horizonte zmeniť obchodný plán a zrušiť prvý rozpočet [pozri druhú žiadosť o informácie, odpoveď na otázku č. 5 písm. b)].

([42]) Dohoda akcionárov, článok 2.1.2.

([43]) Dohoda akcionárov, článok 2.2.1.

([44]) Pozri ďalej bod 62.

49. Podľa názoru Komisie teda spoločnosť Bertelsmann nebude vykonávať spoločnú kontrolu nad novým subjektom z dôvodu mechanizmu na prerokovanie a prijímanie budúcich obchodných plánov a rozpočtov nového subjektu.

50. Komisia preto poznamenáva, že spoločnosť Bertelsmann nemá žiadne právo vetovať strategické rozhodnutia, ktoré sa týkajú nového subjektu.

C) Spoločný výkon hlasovacích práv

51. Pokiaľ ide o zhromaždenia akcionárov, okrem vecí uvedených v článku 2.1.4 dohody akcionárov [opísaných v bodoch 43 – 45] spoločnosť Bertelsmann nebude môcť namietať voči stanovisku spoločnosti Bouygues.

52. V rámci predstavenstva však okrem vecí stanovených v článku 2.1.4 dohody akcionárov a vymenovania výkonného riaditeľa nového subjektu [opísaných v bodoch 43 – 47] má spoločnosť Bertelsmann právo namietať voči každému rozhodnutiu, ktoré považuje za nezákonné alebo odporujúce podnikovému záujmu nového subjektu (článok 2.1.2 dohody akcionárov).

53. Na pojem podnikový záujem sa nevzťahujú osobitné podmienky. Ako však zdôraznila spoločnosť Bouygues, i) výnimka uvedená v článku 2.1.2 dohody akcionárov je bežná a nie je špecifická pre audiovizuálny sektor; ii) a má sa uplatňovať iba v extrémnych situáciách; iii) pretože jej cieľom je predchádzať akejkoľvek občianskoprávnej a/alebo trestnej zodpovednosti členov vymenovaných spoločnosťou Bertelsmann ([45]). Komisia preto poznamenáva, že rozsah pôsobnosti výnimky je obmedzený.

54. Z uvedeného vyplýva, že spoločnosť Bertelsmann nebude môcť *de jure* vykonávať rozhodujúci vplyv na nový subjekt podľa podmienok dohody akcionárov. Musí sa však posúdiť, či by mohol spoločný výkon hlasovacích práv existovať aj *de facto*.

55. V prvom rade má spoločnosť Bertelsmann v oblasti audiovizuálneho sektora know-how, ktoré presahuje činnosti nového subjektu. Okrem toho aj v prípade, ak spoločnosť Bertelsmann nebude schopná presadiť svoje stanovisko, spoločnosti Bouygues a Bertelsmann sa budú musieť poradiť s cieľom pokúsiť sa dohodnúť na spoločnom stanovisku k hlasovaniu pred každým zasadnutím predstavenstva alebo zhromaždenia akcionárov nového subjektu. Preto nemožno vylúčiť, že spoločnosti Bouygues a Bertelsmann môžu v rozhodovacích orgánoch nového subjektu konať ako jeden subjekt. Okrem toho budúci výkonný riaditeľ nového subjektu bude mať v rámci spoločnosti Bertelsmann naďalej niekoľko úloh ([46]).

56. Aj spoločnosť Bouygues však má know-how v oblasti audiovizuálneho sektora a z tohto hľadiska vôbec nebude závislá od spoločnosti Bertelsmann. Okrem toho spoločnosť Bertelsmann nebude významne obchodovať s novým subjektom ([47]). Spoločnosť Bouygues si napokon zachováva právo odvolať výkonného riaditeľa nového subjektu bez toho, aby spoločnosť Bertelsmann mohla proti tomuto rozhodnutiu namietať.

57. Z toho vyplýva, že neexistuje žiaden dôkaz na podporu existencie silného spoločného záujmu medzi spoločnosťami Bouygues a Bertelsmann.

58. Komisia zastáva názor, že v prípade neexistencie takého záujmu možný vznik meniacich sa spojenectiev medzi menšinovými vlastníkmi zvyčajne vylučuje predpoklad spoločnej kontroly *de facto*. V tomto prípade je možné, že tak v súvislosti s predstavenstvom, ako aj v súvislosti so zhromaždením akcionárov by sa spoločnosť Bouygues mohla spojiť s ďalšími menšinovými akcionármi vo veciach, o ktorých by spoločnosť Bertelsmann mala záujem hlasovať proti spoločnosti Bouygues.

([45]) Pozri druhú žiadosť o informácie, odpoveď na otázku č. 1.

([46]) Výzva na konanie, príloha 2, bod 23.

([47]) Vo svojej odpovedi na druhú žiadosť o informácie spoločnosť Bouygues potvrdila zámer zrušiť vnútroskupinové obchodovanie medzi spoločnosťami M6 a Bertelsmann [pozri druhú žiadosť o informácie, odpoveď na otázku č. 4 písm. b)]. Spoločnosť Bouygues však zdôraznila, že nový subjekt by podobne ako akýkoľvek iný hospodársky subjekt mohol získavať obsah alebo služby od dcérskych spoločností spoločnosti Bertelsmann za trhových podmienok.

59. Komisia okrem toho poznamenáva, že v prípade nezhody medzi spoločnosťami Bouygues a Bertelsmann je spoločnosť Bertelsmann povinná ponechať si svoje vlastníctva akcií len počas obdobia, počas ktorého sa nesmú vyplácať ani predávať cenné papiere (*lock-up*) [trvanie obdobia, počas ktorého sa nesmú vyplácať ani predávať cenné papiere (*lock-up*)]. Na konci tohto obdobia bude spoločnosť Bertelsmann môcť predať svoje akcie, pričom poskytne spoločnosti Bouygues predkupné právo na [výška podielov] akcií. Zvyšné podiely sa môžu voľne predať [za predpokladu, že výber kupujúceho nespôsobí obavy z narušenia hospodárskej súťaže]. Komisia sa preto domnieva, že prípadná nezhoda by nemala ovplyvniť prežitie nového subjektu.

60. Komisia tak dospela k záveru, že dohody a dohoda akcionárov nespôsobujú vznik *de facto* spoločného výkonu hlasovacích práv.

D) Rozhodujúci hlas

61. V každom prípade v súlade s bodom 82 konsolidovaného oznámenia o právomoci na to, aby existovala spoločná kontrola, by nemala mať rozhodujúci hlas len jedna materská spoločnosť, keďže by to mohlo viesť k samostatnej kontrole spoločnosťou, ktorá má rozhodujúci hlas.

62. V tomto prípade bude mať spoločnosť Bouygues kontrolu nad polovicou členov predstavenstva vrátane výkonného riaditeľa ([48]), ktorý bude mať rozhodujúci hlas. Preto sa zdá, že hlasovanie spoločnosti Bertelsmann nie je potrebné na to, aby predstavenstvo prijalo stanovisko spoločnosti Bouygues, pokiaľ nejde o vyhradené veci v zmysle článku 2.1.4 dohody akcionárov (ak hlasy nemožno spojiť). Podobne aj na zhromaždení akcionárov bude môcť spoločnosť Bertelsmann namietať voči stanovisku spoločnosti Bouygues len v prípade vyhradených vecí v zmysle článku 2.1.4 dohody akcionárov (ak hlasy nemožno spojiť).

63. Preto vzhľadom na rozhodujúci hlas spoločnosti Bouygues nebude spoločnosť Bertelsmann vykonávať spoločnú kontrolu nad novým subjektom.

E) Samostatná kontrola nad novým subjektom

64. Ako už bolo odôvodnené, Komisia poznamenáva, že spoločnosť Bouygues bude mať právomoc vymenovať polovicu členov predstavenstva nového subjektu. Výkonný riaditeľ nového subjektu, ktorého vymenuje spoločnosť Bouygues, bude mať vzhľadom na ustanovenia francúzskeho obchodného zákonníka ([49]) rozhodujúci hlas v prípade rovnosti hlasov. Spoločnosť Bouygues ako taká bude môcť presadzovať svoje rozhodnutia v predstavenstve nového subjektu. Komisia poznamenáva, že tieto práva umožňujú *de jure* spoločnosti Bouygues samostatnú kontrolu nad novým subjektom.

65. Okrem toho podľa ustanovení článku 2.5 dohody akcionárov a s výnimkou vyhradených vecí v zmysle článku 2.1.4 dohody akcionárov (ktorými sa nedá priznať spoločná kontrola) spoločnosť Bertelsmann musí na zhromaždeniach akcionárov hlasovať zhodne so spoločnosťou Bouygues. V tomto zmysle bude spoločnosť Bouygues účinne kontrolovať približne 46 % hlasovacích práv na zhromaždeniach akcionárov nového subjektu. Podľa konsolidovaných historických štatistík predložených spoločnosťou Bouygues to zodpovedá viac než polovici hlasovacích práv skutočne zastúpených na zhromaždeniach akcionárov ([50]). Komisia preto poznamenáva, že spoločnosť Bouygues bude vykonávať aj *de facto* samostatnú kontrolu nad novým subjektom. V tejto tabuľke sa uvádzajú konsolidované historické údaje o účasti na zhromaždeniach akcionárov spoločností TF1 a M6 od roku 2019.

([48]) Všeobecný súd Európskej únie už rozhodol, že na účel uplatnenia nariadenia o fúziách nezávislí zástupcovia, ktorých vymenoval akcionár, budú nevyhnutne musieť zohľadňovať stanoviská osoby, ktorá ich vymenovala (pozri v tomto zmysle rozsudok Všeobecného súdu Európskej únie z 23. februára 2006 vo veci T-282/02 Cementbouw Handel & Industrie/Komisia, bod 74). Keďže neexistujú dôkazy o opaku, Komisia zastáva názor, že uvedení dvaja nezávislí členovia predstavenstva nového subjektu, ktorých vymenovala spoločnosť Bouygues, budú konať zhodne so spoločnosťou Bouygues.

([49]) Francúzsky obchodný zákonník, článok L.225-37.

([50]) Pozri druhú žiadosť o informácie, odpoveď na otázku č. 3.

Tabuľka 1

Konsolidované historické údaje o účasti spoločností TF1 a M6

Rok	Konsolidovaná miera účasti	Odhadovaný podiel spoločnosti Bouygues	Miera účasti spoločnosti Bouygues vo vzťahu s celkovým konsolidovaným hlasom
2021	[…] %	46 %	[viac ako polovica] %
2020	[…] %	46 %	[viac ako polovica] %
2019	[…] %	46 %	[viac ako polovica] %

Zdroj: Odpoveď spoločnosti Bouygues na druhú žiadosť o informácie, otázka č. 3

66. Komisia preto zastáva názor, že spoločnosť Bouygues bude mať právne aj fakticky samostatnú kontrolu nad novým subjektom.

F) Záver, pokiaľ ide o povahu kontroly nad novým subjektom

67. Z uvedených dôvodov Komisia zastáva názor, že nový subjekt bude pod výlučnou kontrolou spoločnosti Bouygues.

3.3.2. *Záver, pokiaľ ide o účastníkov koncentrácie pri danej transakcii*

68. Komisia zastáva názor, že z dôvodu výlučnej povahy kontroly spoločnosti Bouygues nad novým subjektom sú účastníkmi koncentrácie pri danej transakcii spoločnosť Bouygues (vrátane spoločnosti TF1) ako nadobúdajúci podnik a spoločnosť M6 ako cieľový podnik.

3.4. **Záver, pokiaľ ide o význam transakcie pre celú Úniu**

69. Keďže spoločnosti Bouygues aj M6 dosahujú viac ako dve tretiny svojho obratu vo Francúzsku, podľa názoru Komisie transakcia nepredstavuje koncentráciu s významom pre celú Úniu.

4. **ZÁVER**

70. Komisia nemá právomoc posúdiť danú transakciu.

71. Toto rozhodnutie sa oznámi spoločnosti Iliad a uverejní v úradnom vestníku bez akýchkoľvek dôverných prvkov alebo obchodných tajomstiev.