

Becker & Poliakoff

ADVOKÁTNÍ KANCELÁŘ

U Prašné brány 1078/1 • 110 00 Praha 1 • Telefon: (+420) 224 900 000 • Fax: (+420) 224 900 041 • office@becker-poliakoff.cz

Plzeňská teplárenská, a.s.

K rukám Ing. Tomáš Drápely,
generálního ředitele a předsedy představenstva

Posouzení možných způsobů spolupráce mezi společnostmi Energetický průmyslový holding a.s. a Plzeňská teplárenská, a.s.

Vážený pane generální řediteli,

Představujeme Vám shrnutí posouzení možných způsobů spolupráce mezi společnostmi Energetický průmyslový holding a.s. a Plzeňská teplárenská, a.s.

1

Shrnutí

- (1) **V prvním případě se jedná o pacht akcií společnosti Plzeňská teplárenská, a.s. statutárním městem Plzeň.**
- V případě pachtu akcií se nakládá přímo s tímto cenným papírem, proto by smlouva o pachtu akcií byla uzavírána mezi statutárním městem Plzeň, jako jediným akcionářem společnosti Plzeňská teplárenská, a.s., kdy by byla v pozici propachtovatele, a společností Energetický a průmyslový holding a.s., jako pachtýřem.
 - V případě pachtu se věc užívá a požívá (viz ustanovení § 2332 občanského zákoníku, dále jen „OZ“) – pachtýř v případě pachtu tedy bere z věci i požitky, a to se všemi důsledky z toho vyplývajícími. Statutární město Plzeň by se na určitou dobu zprostilo převážné většiny podstatných práv vyplývajících z vlastnictví akcií. Společnost Energetický a průmyslový holding a.s. by do nich namísto něj vstoupila s tím, že by mu podle zákonné úpravy vznikla řada práv a povinností. Statutární město Plzeň by např. základě pachtu ztratilo právo volit orgány společnosti a nebylo by příjemcem dividendy.

IČ:25098039, DIČ: CZ25098039

Společnost je zapsána v obchodním rejstříku vedeném Městským soudem v Praze v oddíle C, vložka 155003. Becker a Poliakoff, s.r.o., advokátní kancelář je součástí mezinárodní sítě Becker & Poliakoff, P.A.

Becker & Poliakoff

ADVOKÁTNÍ KANCELÁŘ

U Prašné brány 1078/1 • 110 00 Praha 1 • Telefon: (+420) 224 900 000 • Fax: (+420) 224 900 041 • office@becker-poliakoff.cz

- Statutární město Plzeň by za užívání a požívání akcií dostávalo pachtovné – výše pachtovného by byla závislá na rozsahu práv statutárního města Plzně a povinností společností Energetický a průmyslový holding a.s., a to např. stanovením max. výše ceny tepla, rozsahu investic a oprav do inventáře.
- Statutární město Plzeň by pravděpodobně ztratilo výhody vertikální spolupráce ve smyslu ustanovení § 11 odst. 1 a 2 zákona o zadávání veřejných zakázek – např. by nebylo možné mezi statutárním městem Plzní a např. společností Čistá Plzeň, s.r.o. uzavírat smluvní vztahy napřímo, nýbrž toliko na základě zadávacího řízení; toto by pak mohlo mít zásadní důsledky při využívání Zařízení na energetické využití odpadu Chotíkov (dále jen „ZEVO Chotíkov“) společností Čistá Plzeň, s.r.o. Tato situace by mohla být vyřešena toliko tehdy, pokud by na základě projektu rozdělení společnosti Plzeňská teplárenská, a.s. odštěpením vznikla nová obchodní společnost, jejímž jménem by se stalo zejména ZEVO Chotíkov. Tato společnost by měla jediného společníka (akcionáře) – statutární město Plzeň, a dále by tato společnost (případně statutární město Plzeň) byla jediným společníkem společnosti Čistá Plzeň, s.r.o. Předmětem pachtu akcií by pak byly toliko akcie společnosti Plzeňská teplárenská, a.s., u které by ubýlo obchodní jmění společnosti „ZEVO Chotíkov“.
- Vystala by otázka, zda by taková smlouva nebyla v rozporu se zákonem o ochraně hospodářské soutěže – pachtem akcií by totiž byla uzavřena dohoda, jejímž výsledkem by pravděpodobně bylo narušení hospodářské soutěže ve smyslu ustanovení § 3 odst. 1 zákona o ochraně hospodářské soutěže.

2

(2) V druhém případě se jedná o pacht závodu společnosti Plzeňská teplárenská, a.s.

- Smlouva o pachtu závodu by byla uzavřena mezi propachtovatelem – společností Plzeňská teplárenská, a.s. a pachtýřem – společností Energetický a průmyslový holding a.s. V tomto případě by se nakládalo s organizovaným souborem jmění, zejména by se jednalo o inventář (zařízení, technologie, nemovitě i movité věci atp.), know-how, práva a povinnosti ze smluvních vztahů, obchodně dodavatelské vztahy, práva a povinnosti z pracovně právních vztahů, povolení vydaná státními orgány veřejné správy pro činnost prováděnou společností Plzeňská teplárenská, a.s., pohledávky a dluhy; to vše ve vlastnictví společnosti Plzeňská teplárenská, a.s.
- Příjemcem pachtovného by v tomto případě byla přímo společnost Plzeňská teplárenská, a.s. a jeho výše by závisela na úpravě vzájemných práv a povinností smluvních stran vyplývajících z pachtu – např. stanovení max. výše ceny tepla, rozsah investic a oprav.
- Oproti pachtu akcií by si statutární město Plzeň zachovalo plnou kontrolu nad

IČ:25098039, DIČ: CZ25098039

Společnost je zapsána v obchodním rejstříku vedeném Městským soudem v Praze v oddíle C, vložka 155003. Becker a Poliakoff, s.r.o., advokátní kancelář je součástí mezinárodní sítě Becker e Poliakoff, P.A.

Becker & Poliakoff

ADVOKÁTNÍ KANCELÁŘ

U Prašné brány 1078/1 • 110 00 Praha 1 • Telefon: (+420) 224 900 000 • Fax: (+420) 224 900 041 • office@becker-poliakoff.cz

nejdůležitějšími atributy společnosti Plzeňská teplárenská, a.s. Tedy by bylo příjemcem dividendy, rozhodovalo by o volbě a odvolávání členů představenstva a dozorčí rady. Společnost Energetický a průmyslový holding a.s. by však plně rozhodovala o obsazení manažerských postů.

- Podstatou pachtu závodu je skutečnost, že společnost Energetický a průmyslový holding a.s. bude ovládat závod společnosti Plzeňská teplárenská, a.s., kdy v tomto nahradí statutární město Plzeň. V takovém případě by ovšem byla ztracena výhoda vertikální spolupráce ve smyslu ustanovení § 11 odst. 1 a 2 zákona o zadávání veřejných zakázek. Tím by odpadla primární podmínka pro těžení těchto výhod, která je založená na ovládnutí dodavatele tak, jako by to byla jeho organizační jednotka. Následkem by pak byl vznik problematické situace ohledně odpadového hospodářství na území města Plzně. Zároveň by vznikla obtížná situace s energetickým využitím odpadu v ZEVO Chotíkov. Ta by totiž zůstala součástí závodu, protože by byla jeho inventářem. Jeho ovládnutí ze strany společnosti Energetický a průmyslový holding a.s. by vedlo k tomu, že jeho další využívání by muselo být předmětem zadávacího řízení podle zákona o zadávání veřejných zakázek. Tento problém by však nenastal, pokud by byl uzavřen pacht toliko na část závodu (dle ustanovení § 2357 OZ). Takovým postupem by byl zachován princip vertikální spolupráce.
- I v tomto případě by vyvstala otázka, zda by uzavření takové smlouvy nebylo v rozporu se zákonem o ochraně hospodářské soutěže – jejím výsledkem by bylo minimálně narušení hospodářské soutěže ve smyslu ustanovení § 3 odst. 1 zákona o ochraně hospodářské soutěže; mohlo by dojít k zákazu jejího uzavření, resp. k neplatnosti.

3

(3) V třetím případě se jedná o pacht části infrastruktury společnosti Plzeňská energetika a.s.

- Smluvní vztah by byl uzavřen mezi společností Plzeňská teplárenská, a.s. a společností Energetický a průmyslový holding a.s.;
- Předmětem této smlouvy by byl pacht jedné nebo více nemovitých věcí – infrastruktury ve vlastnictví společnosti Plzeňská teplárenská, a.s. Tedy určitého typu zařízení (např. kotel) nebo teplárenské či elektrárenské infrastruktury v jejím vlastnictví. Společnost Energetický a průmyslový holding a.s. by na jejím základě toto užívala a požívala její plody – produkci tepla a elektřiny, případně plody vyplývající z jejich distribuce.
- Rozsah propachtovávané infrastruktury by pak měl být nepochybně menší nežli v případě pachtu obchodního závodu (by se jednalo o pacht závodu).
- Příjemcem pachtovného by byla společnost Plzeňská teplárenská, a.s.; její výše by byla závislá na rozsahu práv společnosti Plzeňská teplárenská, a.s. a povinností společnosti Energetický a průmyslový holding a.s., a to zejména v

IČ:25098039, DIČ: CZ25098039

Společnost je zapsána v obchodním rejstříku vedeném Městským soudem v Praze v oddíle C, vložka 155003. Becker a Poliakoff, s.r.o., advokátní kancelář je součástí mezinárodní sítě Becker & Poliakoff, P.A.

Becker & Poliakoff

ADVOKÁTNÍ KANCELÁŘ

U Prašné brány 1078/1 • 110 00 Praha 1 • Telefon: (+420) 224 900 000 • Fax: (+420) 224 900 041 • office@becker-poliakoff.cz

rozsahu oprav zařízení, úpravy odběru tepla atp.

- I v tomto případě by byla zachována kontrola nad nejdůležitějšími atributy společnosti Plzeňská teplárenská, a.s. Statutární město Plzeň by bylo nadále příjemcem dividendy z ní, rozhodovalo by o obsazení představenstva a dozorčí rady.
- Velmi podstatnou by v tomto případě byla úprava ustanovení smlouvy o výši prováděných investic do infrastruktury, případě výše prováděných oprav, a to zejména na které straně by tato povinnost byla.
- Podstatné by bylo posouzení, zda by vztah mezi statutárním městem Plzní a společností Plzeňská teplárenská, a.s. nadále naplňoval podmínky vertikální spolupráce ve smyslu ustanovení § 11 odst. 1 a 2 zákona o zadávání veřejných zakázek.
- Bez znalosti rozsahu a způsobu konkrétní úpravy smluvních vztahů pachtu části infrastruktury pak nelze bez dalšího říci, zda by byly či nebyly naplněny podmínky zakázané dohody ve smyslu ustanovení § 3 odst. 1 zákona o ochraně hospodářské soutěže.

(4) Ve čtvrtém případě se jedná o správu majetku společnosti Plzeňská teplárenská, a.s.

- V případě správy majetku by o tom, kdo by uzavřel smluvní vztah, rozhodoval předmět správy.
Pokud by jejím předmětem byly akcie společnosti Plzeňská teplárenská, a.s., beneficentem by bylo statutární město Plzeň. Pokud by předmětem správy byl obchodní závod společnosti Plzeňská teplárenská, a.s., beneficentem, a tedy smluvní stranou, by byla právě tato společnost.
- Podstatou správy majetku je přenechání veškerých zásadních řídicích, organizačních a administrativních úkolů, které jsou spojeny s majetkem, třetí osobě. Správa majetku může být buď prostá, nebo úplná. V případě prosté správy majetku by za beneficenta jednal správce, ale zásadní právní jednání (uzavírání smluv), zejména pak týkající se koupě nebo prodeje částí majetku, by musel schvalovat beneficent.
V případě úplné správy majetku by veškerá tato právní jednání vykonával správce, kde by nebylo potřeba souhlasu beneficenta ani u těch nejzásadnějších právních jednání.
- V každém případě zásadní výhoda správy majetku spočívá v tom, že je pouze obhospodařován, spravován, avšak v každém případě v úplnosti zůstává ve vlastnictví beneficenta.

Becker & Poliakoff

ADVOKÁTNÍ KANCELÁŘ

U Prašné brány 1078/1 • 110 00 Praha 1 • Telefon: (+420) 224 900 000 • Fax: (+420) 224 900 041 • office@becker-poliakoff.cz

- Výkon správy majetku je služba, která je poskytována beneficiantovi. Vzhledem k tomu, že je za tuto službu nutné poskytovat odměnu, lze předpokládat, že by se s pravděpodobností hraničící s jistotou jednalo o nadlimitní veřejnou zakázku a muselo by tedy být provedeno zadávací řízení – v tomto případě však nelze předjímat, že by se správcem majetku mohla stát jakákoliv osoba, tedy ani společnost Energetický a průmyslový holding a.s.
- V případě správy akcií by došlo k obdobné situaci, jako je shora uvedeno u pachtu akcií, tj. by správce rozhodoval o zásadních záležitostech společnosti, které v jiném případě náleží valné hromadě.
- V případě správy akcií by došlo k obdobné situaci, jako je shora uvedeno u pachtu akcií, tj. by správce rozhodoval o zásadních záležitostech společnosti, které v jiném případě náleží valné hromadě. Tedy i o jmenování a odvolání členů orgánů, rozdělování zisku atp.
- V případě správy obchodního závodu by byla ponechána tato práva statutárnímu městu Plzeň, kdy však zásadní rozhodovací, řídicí a administrativní úkoly by přešly do působnosti správce. Pouze u nejzásadnějších právních jednání by byl vyžadován souhlas představenstva společnosti Plzeňská teplárenská, a.s.
- Správce majetku by rozhodoval o všech podstatných záležitostech týkajících se společnosti Plzeňská teplárenská, a.s., tj. o výši ceny tepla, schvaloval by rozsah investic či oprav zařízení atd. Správce majetku by tedy navíc měl nepřímý vliv na výši dividendy.
- Je nutné upozornit na to, že správou majetku, kterou by prováděla Energetický a průmyslový holding a.s., by mohlo dojít k narušení hospodářské soutěže ve smyslu ustanovení § 3 odst. 1 zákona o ochraně hospodářské soutěže. Přes oddělení majetků a informací by totiž přesto jedna společnost ovládala trh s tepelnou energií na území města Plzně. Proto lze opětovně presumovat nedovolenost takového postupu a případnou neplatnost takového právního jednání.

5

(5) V pátém případě se jedná o smlouvu o dlouhodobé spolupráci mezi společnostmi **Plzeňská teplárenská, a.s. a Plzeňská energetika a.s.**

- Zde jsou velmi široké možnosti spolupráce a je tedy podstatné, jaký rozsah práv a povinností by byl sjednán mezi smluvními stranami v nové smlouvě (do současné doby byla mezi společnostmi Plzeňská teplárenská, a.s. a společností Plzeňská energetika a.s. uzavřena tzv. inominátní smlouva o spolupráci).

IČ:25098039, DIČ: CZ25098039

Společnost je zapsána v obchodním rejstříku vedeném Městským soudem v Praze v oddíle C, vložka 155003. Becker a Poliakoff, s.r.o., advokátní kancelář je součástí mezinárodní sítě Becker & Poliakoff, P.A.

Becker & Poliakoff

ADVOKÁTNÍ KANCELÁŘ

U Prašné brány 1078/1 • 110 00 Praha 1 • Telefon: (+420) 224 900 000 • Fax: (+420) 224 900 041 • office@becker-poliakoff.cz

- Byla by zde v každém případě otázka, zda by taková smlouva nebyla v rozporu se zákonem o ochraně hospodářské soutěže, jelikož bude mít velmi pravděpodobně vliv na omezení hospodářské soutěže v oblasti tepla na území města Plzně.

(6) V šestém případě se jedná o fúzi sloučením společností Plzeňská teplárenská, a.s. a Plzeňská energetika a.s.

- Fúze mezi společnostmi společností Plzeňská teplárenská, a.s. a Plzeňská energetika a.s. by nabídla možnost obnovy zařízení společnosti Plzeňská teplárenská, a.s. bez zásadního úvěrového zatížení s otevřením eventuality zásadního rozvoje, expanze a progresivní dividendové politiky. Vedla by k posílení postavení společnosti Plzeňská teplárenská, a.s. na trhu s elektrickou energií a dlouhodobému výhledu udržení současných cen tepla a vytvoření dostatečných záloh pro jejich výrobu.
- Vznik úspor a dalších synergií v oblasti provozních nákladů.
- Zlepšení postavení společnosti Plzeňská teplárenská, a.s. na trhu s elektřinou vzhledem k získání akcionáře, který je významným subjektem, co do výroby energií na energetickém trhu v České republice i v zahraničí a významným odběratelem uhlí;
- Realizací fúze dojde ke zvětšení majetku společnosti Plzeňská teplárenská, a.s. o centrální zdroj ELÚ III., primární a sekundární rozvody v části města Plzeň, které jsou ve vlastnictví společnosti Plzeňská energetika a.s., a také k získání vlastnického nebo užívacího práva k technologii na výrobu elektrické energie ze zemního plynu – „MOTOGENERÁTORY“
- Možnost zajištění dodávek uhlí za příznivější cenu ve větším množství.
- Získání majetku obchodní korporace, která nemá závazky včetně získání finančních prostředků na účtech společnosti Plzeňská energetika a.s.
- Možnost částečného či úplného splacení úvěru konsorciu bank v souvislosti s výstavbou ZEVO Plzeň, čímž by došlo ke zvýšení ekonomické stability společnosti.
- Je však třeba přihlídnout k dalším zásadním okolnostem a možným následkům, resp. je potřeba vymezit problematické okruhy, a to především:
 - Posouzení vhodnosti rozdělit společnost Plzeňská teplárenská a.s. odštěpením části jmění spočívajícího zejména v závodu ZEVO Plzeň, a to z důvodu zachování všech výhod daných zákonem o zadávání veřejných zakázek při výlučném vlastnictví takto nově vzniklé akciové společnosti statutárním městem Plzeň.

Becker & Poliakoff

ADVOKÁTNÍ KANCELÁŘ

U Prašné brány 1078/1 • 110 00 Praha 1 • Telefon: (+420) 224 900 000 • Fax: (+420) 224 900 041 • office@becker-poliakoff.cz

- Převod podílu ve výši 100 %, který drží společnost Plzeňská teplárenská a.s. ve společnosti Čistá Plzeň s.r.o., a to z důvodu dalšího volného a neomezeného nakládání s odpady stávajícím způsobem bez nutnosti provádět zadávací řízení.
- Nemožnost zcela volného a neomezeného postupu ze strany města Plzně při rozhodování valné hromady společnosti Plzeňská teplárenská, a.s. – nutnost dosahování konsenzu s druhým akcionářem.

(7) V posledním případě se jedná o obnovu zařízení společnosti Plzeňská teplárenská, a.s. a pokračování další spolupráce se společností Plzeňská energetika a.s.

- V tomto případě je třeba přihlédnout k dalším zásadním okolnostem a možným následkům, resp. je potřeba vymezit problematické okruhy, a to především:
 - Existence úvěrových závazků společnosti Plzeňská teplárenská, a.s. vůči Komerční bance, a.s. a konsorciu bank v současné celkové výši 1,4 miliardy Kč.
 - Nutnost sjednání dalšího úvěru pro potřeby pokrytí nutné obnovy zařízení společnosti Plzeňská teplárenská, a.s. a současně existence vysoké pravděpodobnosti složitějšího jednání s bankami spočívající v požadavku bank na poskytnutí zajištění poskytovaného úvěru či úvěrů.
 - Problematická obnova smluvního ujednání na zajištění trvalých a cenově akceptovatelných dodávek hnědého uhlí.
 - Riziko zvýšené konkurence ze strany společnosti Plzeňská energetika a.s., a to zejména s ohledem na rozdílnou cenovou úroveň nákladů na palivo dosahovaných koncernem Energetický a průmyslový holding a.s.
 - Obtížná možnost stanovení celkového množství prodeje elektrické energie a poskytování podpůrných služeb (jako dosud nejnávratnější obchodní činnosti společnosti Plzeňská teplárenská, a.s.), a to vzhledem k neexistenci záložních zdrojů tepla na její straně, které by mohly být využity pro špičkové dodávky tepla do oblasti Skvrňany.
- Vzhledem ke shora uvedenému, by tento způsob obnovy společnosti Plzeňská teplárenská, a.s. znamenal prostou obnovu zařízení společnosti Plzeňská teplárenská, a.s. bez možnosti rozsáhlejšího rozvoje, expanze na trhu s teplem na území města Plzně bez progresivní dividendové politiky s tím, že by naopak při realizaci této strategie mohlo v určitých fázích hrozit poskytnutí finanční podpory statutárním městem Plzeň.

Becker & Poliakoff

ADVOKÁTNÍ KANCELÁŘ

U Prašné brány 1078/1 • 110 00 Praha 1 • Telefon: (+420) 224 900 000 • Fax: (+420) 224 900 041 • office@becker-poliakoff.cz

Při možném posouzení výhod a nevýhod všech nastíněných variant řešení, a to z hlediska práva, dopadů na hospodaření společnosti Plzeňská teplárenská, a.s. a jejího majetku, si dovoluujeme poukázat na eventuální vznik možných budoucích sporných situací, které by se týkaly majetku společnosti Plzeňská teplárenská, a.s., pokud by byl zvolen některý z výše uvedených typů, zejména pachtu či správa majetku, jak bylo specifikováno výše. Ty by mohly být dokonce řešeny při nedohodě soudní cestou. Při správném nastavení dohody mezi akcionáři a stanov Společnosti by se dalo vzniku podobných situací předejít formou spolupráce, která je popsána výše pod bodem (6).

Dne 15. 11. 2017 obdržel Mgr. Pavel Šindelář, technický náměstek primátora, dopis od Energetického a průmyslového holdingu, a.s., kde se konstatuje, že tento považuje za jedinou prakticky proveditelnou formu spolupráce fúzi obou společností, přičemž výslovně vylučuje další, výše popsané, formy spolupráce.

Toto stanovisko představuje komunikaci mezi advokátem a klientem, je adresováno výhradně Vám a Společnosti, přičemž informace, doporučení a závěry v něm uvedené jsou určeny výhradně pro Vaše či vnitřní potřeby Společnosti. Bez našeho předchozího písemného souhlasu nelze přistoupit ke zveřejnění tohoto stanoviska, nesmí z něj být citováno ani na něj nelze odkazovat či ho zpřístupnit třetím osobám.

8

Závěry a doporučení obsažená v tomto stanovisku jsou založena výhradně na informacích, které jste nám ve výše uvedené věci poskytli, nebo které jsme získali z veřejně dostupných zdrojů. Upozorňujeme na to, že jakýkoli názor vyjádřený v tomto stanovisku není závazný pro žádný soud či orgán státní správy.

Becker a Poliakoff, s.r.o., advokátní kancelář

29. 11. 2017

IČ: 25098039, DIČ: CZ25098039

Společnost je zapsána v obchodním rejstříku vedeném Městským soudem v Praze v oddíle C, vložka 155003. Becker a Poliakoff, s.r.o., advokátní kancelář je součástí mezinárodní sítě Becker & Poliakoff, P.A.