

Věc C-260/24

**Shrnutí žádosti o rozhodnutí o předběžné otázce podle čl. 98 odst. 1
jednacího řádu Soudního dvora****Datum doručení:**

15. dubna 2024

Předkládající soud:

Administrativen sad Sofia-oblast (Bulharsko)

Datum předkládacího rozhodnutí:

15. dubna 2024

Žalobkyně:

LUKOIL Bulgaria EOOD

Žalovaná

Komisija za zaštita na konkurencijata

Předmět původního řízení

Žaloba podaná společností „LUKOIL Bulgaria“ EOOD (dále jen „LUKOIL Bulgaria“) proti rozhodnutí č. 184/16.02.2023 Komise na ochranu hospodářské soutěže (Komisija za zaštita na konkurencijata, dále jen „KZK“), kterým KZK konstatovala, že společnost porušila článek 21 zákona na ochranu hospodářské soutěže (zakon za zaštita na konkurencijata, dále jen „ZZK“) a článek 102 SFEU a uložila jí pokutu.

Předmět a právní základ předběžné otázky

Výklad unijního práva na základě článku 267 SFEU

Předběžné otázky

1. Musí být článek 102 SFEU, jakož i právo na obhajobu a zásady právní jistoty a ochrany legitimního očekávání včetně presumpce nevinny vykládány v tom smyslu, že dotčenými trhy (trhy, na nichž došlo k protiprávnímu jednání)

jsou v případě nepřipustného stlačování marží (*margin squeeze*) **dva vertikálně členěné trhy, totiž předcházející trh (*upstream market*) a navazující trh (*downstream market*)**, a že orgán pro hospodářskou soutěž je **právě ve vztahu k těmto dvěma dotčeným trhům povinen při formulaci výtky a následného správního rozhodnutí učinit skutková zjištění ohledně velikosti dotčených trhů, účastníků těchto trhů a jejich podílů na nich, včetně příslušných tržních podílů podniku, kterému je vytýkáno dominantní postavení?**

2. Musí být článek 102 SFEU ve spojení s právem na obhajobu, zásadou právní jistoty a ochrany legitimního očekávání včetně presumpce nevinny vykládán v tom smyslu, že **v rámci řízení podle článku 102 SFEU se nepřipouští, aby do téhož vnitrostátního výrobního trhu byly zahrnuty výrobky, které nejsou na straně poptávky ani nabídky zaměnitelné, což učinila KZK v projednávané věci tím, že pohonné hmoty naftu a benzín A-95H shrnula do jednoho jediného výrobního trhu s pohonnými hmotami?**

3. Je-li přípustné zahrnout do jednoho vnitrostátního výrobního trhu pohonné hmoty, které na straně nabídky a poptávky nejsou zaměnitelné, je pak přípustné nezahrnout do tohoto výrobního trhu s pohonnými hmotami třetí hlavní pohonnou hmotu na tomto vnitrostátním trhu, totiž zkapalněný plyn propan-butan (LPG), který má na vnitrostátním trhu stejně velký podíl na trhu jako benzín?

Uplatňovaná ustanovení unijního práva a judikatura Soudního dvora

Smlouva o fungování Evropské unie (SFEU), zejména čl. 102 druhý pododstavec písm. b) a článek 267

Listina základních práv Evropské unie, zejména článek 47

Nařízení Rady (ES) č. 1/2003 ze dne 16. prosince 2002 o provádění pravidel hospodářské soutěže stanovených v člancích [101] a [102] Smlouvy, zejména články 3 a 27

Sdělení Komise – Pokyny k prioritám Komise v oblasti prosazování práva při používání článku [102 SFEU] na zneužívající chování dominantních podniků vylučujících ostatní soutěžitele, zejména body 13 až 15, 75 a 82

Rozsudek ze dne 26. listopadu 1998, Bronner, C7/97, EU:C:1998:569

Uplatňovaná ustanovení vnitrostátního práva

Administrativnoprocesualen kodeks (soudní řád správní), zejména články 6 a 168

Zakon za zaštita na konkurencijata (zákon na ochranu hospodářské soutěže), zejména články 8 a 20 a čl. 21 body 2 a 5

Zakon za akcizite i danačnite skladove (zákon o spotřebních daních a daňových skladech)

Metodika provádění šetření trhu a určení postavení podniků na relevantním trhu, přijatá rozhodnutím KZK č. 393/21.04.2009 (dále jen „metodika“)

Stručný popis skutkového stavu a řízení

- 1 KZK obdržela sdělení, v nichž byla žádána, aby posoudila praktiky společnosti LUKOIL Bulgaria případně porušující článek 21 ZZK a článek 102 SFEU; v říjnu 2021 se na ni obrátila společnost „OMV Bulgaria“ OOD ve věci cenové politiky vůči velkoobchodníkům, jejímž cílem je vytlačit z trhu konkurenty, a v dubnu 2022 následovala společnost „Insa Oil“ EOOD se stížností na predátorské ceny při prodeji nafty a plynových olejů. KZK spojila obě řízení do jednoho.
- 2 KZK konstatovala, že společnost LUKOIL Bulgaria je lídrem na velkoobchodním trhu s pohonnými hmotami (motorový benzín a plynový olej/nafta) na území Bulharska s relativně velkým podílem na trhu, který v jednotlivých pololetích ve zkoumaném období činil mezi [40–50] % a [50–60] %. Navíc na tomto trhu existovaly ve zkoumaném období značné překážky pro vstup potenciálních a expanzi stávajících soutěžitelů. Přejít k jinému poskytovateli je podle ní sice možný, je ovšem myslitelný až v budoucnosti a pouze v některých regionech země. Navíc je takový přechod spojen se značnými dodatečnými náklady pro konkurenty a zákazníky společnosti LUKOIL Bulgaria.
- 3 Obchodní činnost společnosti LUKOIL Bulgaria se podle závěrů KZK vyznačuje vertikální integrací. Skupina podniků LUKOIL působí v celém řetězci výroby pohonných hmot, od výroby až po prodej konečného produktu. Například společnost LUKOIL Neftohim Burgas AD má jedinou rafinerii na surovou ropu na území Bulharska a současně je největším výrobcem pohonných hmot pro motorová vozidla v zemi. Společnost LUKOIL Bulgaria současně podniká nejen jako velkoobchodník, nýbrž i jako provozovatel jednoho z největších řetězců čerpacích stanic v zemi. Skupina LUKOIL disponuje logistickou, skladovou a přepravní infrastrukturou, která je v zemi jedinečná, se strategickou zeměpisnou polohou, která poskytuje společnosti LUKOIL Bulgaria mimořádnou konkurenční výhodu a umožňuje jí provozovat celostátní velkoobchod s velmi nízkými náklady na přepravu.
- 4 KZK ve svém rozhodnutí č. 184/16.02.2023 konstatovala, že společnost LUKOIL Bulgaria porušila článek 21 ZZK a článek 102 SFEU tím, že zneužívala své dominantní postavení na trhu a vůči svým konkurentům ve velkoobchodu s pohonnými hmotami v tuzemsku používala praxi stlačování marží, která byla způsobilá vyloučit, omezit nebo narušit hospodářskou soutěž na trzích s pohonnými hmotami a poškodit zájmy spotřebitelů.
- 5 Podle názoru KZK společnost Lukoil Bulgaria používala praxi stlačování marží mezi dvěma vertikálně členěnými trhy: dílčím trhem s prodejem pohonných

hmot (motorový benzín a plynový olej/nafta), které byly propuštěny ke spotřebě, tedy po odvedení spotřební daně (navazující trh), a dílčím trhu s prodejem pohonných hmot, ze kterých nebyla odvedena spotřební daň a které byly prodávány v režimu s podmíněným osvobozením od daně (předcházející trh). Ceny na navazujícím trhu jsou nižší než ceny na předcházejícím trhu, což má za následek negativní marži a představuje protiprávní jednání v podobě stlačování marží (*margin squeeze*). KZK vychází z toho, že společnost má na předcházejícím trhu (velkoobchodní trh s pohonnými hmotami, z nichž nebyla odvedena spotřební daň) a na společném velkoobchodním trhu s pohonnými hmotami dominantní postavení.

- 6 Společnost LUKOIL Bulgaria podala proti rozhodnutí KZK žalobu k předkládajícímu soudu, kterým je Správní soud Sofijské oblasti (Administrativen sad Sofia-oblast, Bulharsko).

Hlavní argumenty účastníků původního řízení

- 7 Účastníci řízení vedou spor o to, jak je zapotřebí definovat dotčený trh. V následujícím jsou ve zkratce shrnuty jejich tvrzení týkající se charakteristik a zvláštností produktů, účastníků trhu, cenové úrovně, neexistence samostatných podnikových struktur a výsledků provedeného testu hypotetického monopolisty.
- 8 Podle názoru žalobkyně nelze v segmentu velkoobchodu s pohonnými hmotami rozlišovat dva samostatné vertikální výrobní trhy, protože výrobky, které jsou prodávány na jedné straně v režimu s podmíněným osvobozením od daně a na druhé straně po odvedení spotřební daně, mají své specifické znaky a zvláštnosti. Ve skutečnosti existuje pouze jeden velkoobchodní trh se dvěma horizontálními dílčími trhy: a) s naftou a b) s benzinem, propan-butanem (označovaným jako zkapalněný plyn, LPG [Liquefied petroleum gas]) a metanem. Takto se trhy na základě daňového režimu upraveného zákonem o spotřební dani a daňových skladech rozdělují mechanicky. Pohonné látky propan-butan a metan mohou být s ohledem na jejich vlastnosti, účel použití a cenu rovněž zahrnuty do výrobního trhu, protože jsou nahraditelné za benzín pro motorová vozidla. Nezohlednění těchto pohonných hmot při vymezení výrobního trhu mělo za následek významné zvýšení tržního podílu společnosti LUKOIL Bulgaria, protože podnik prodává tyto produkty prostřednictvím velkoobchodu pouze v malém rozsahu.
- 9 Navíc v reálné ekonomice takovéto vertikální oddělení neexistuje. Z předložených důkazů vyplývá, že zákazníci v libovolném měsíci zakoupili a obdrželi tekuté pohonné hmoty vždy za obou režimů spotřební daně a že plnění byla v obou případech za totožných podmínek absolutně totožná, což potvrzuje závěr, že se jedná o jeden jediný trh bez vertikálního rozdělení na segmenty.
- 10 Žalobkyně má za to, že benzín a nafta nejsou zaměnitelné, protože naftová vozidla nemohou jezdit na benzín a obráceně. Vlastník vozidla s jedním typem motoru nemůže rychle a snadno přejít na druhou pohonnou hmotu, pokud je ta

výhodnější. Taková změna je možná pouze tehdy, pokud toto vozidlo vymění za jiné vozidlo s druhým typem motoru, do kterého může čerpat cenově výhodnější pohonné hmoty.

- 11 KZK naproti tomu zastává názor, že benzín a nafta jsou s ohledem na tvorbu cen ve velkoobchodě s pohonnými hmotami, které spadají do různých daňových režimů, součástí jednoho společného výrobního trhu, který není třeba dále dělit na segmenty. I když se různé pohonné hmoty z ohledu koncového spotřebitele používají k jiným účelům, tedy je lze vzájemně vymezit, patří oba produkty z pohledu konkurentů společnosti LUKOIL Bulgaria, kteří jsou jako velkoobchodníci současně jejími zákazníky, do jednoho společného výrobního trhu, protože obchodníci dosahují příjmů nezávisle na tom, kterou z obou pohonných hmot přednostně kupují. Kromě toho se oba produkty používají ke stejnému účelu, totiž pozdějšímu prodeji, a mají stejné prodejní podmínky v řetězci až ke koncovému spotřebiteli. Na straně nabídky může prodávající, pokud roste poptávka, začít nabízet jeden z obou produktů, aniž mu tak vznikají dodatečné náklady. Pokud jde o poptávku, velkoobchodníci nakupují obě pohonné hmoty, aby je dále prodali jiným obchodníkům, ovlivňuje je poptávka a nikoliv spotřeba produktů, které obchodníci prodávají.
- 12 KZK nesdílí názor žalobkyně, že se v reálné ekonomice nerozlišuje mezi prodeji pohonných hmot v režimu s podmíněným osvobozením od daně a prodeji po odvedení spotřební daně. Má za to, že daňový režim a různé vlastnosti pohonných hmot (s biosložkou a bez ní) mají za následek i odlišný funkční účel použití pohonných hmot v režimu s podmíněným osvobozením od daně a pohonných hmot po odvedení spotřební daně a vymezují různé úrovně velkoobchodu s pohonnými hmotami. Navíc u obchodů v režimu s podmíněným osvobozením od daně není odváděna spotřební daň, protože pohonné hmoty uvedené na trh na této úrovni jsou určeny k propuštění do jiného daňového skladu, tedy k pozdějšímu dalšímu prodeji a nikoliv k přímé spotřebě. Pohonná hmota je minerální olej, nebyla k ní přimíchána zákonem předepsaná biosložka a je možné ji skladovat po delší dobu. U prodeje po odvedení spotřební daně naproti tomu zákazníci nejsou obchodníci s daňovými sklady, nýbrž převážně čerpací stanice nebo dopravní firmy. Kromě toho žalobkyně tím, že stanoví různé slevy resp. ceny v závislosti na různých daňových režimech, ve skutečnosti sama rozlišuje mezi různými úrovněmi/dílčími trhy velkoobchodu s pohonnými hmotami, protože sleva představuje součást ceny produktu a cena je zase jedním z nutných faktorů, které musí být zohledněny při posuzování zaměnitelnosti dotčených produktů v rámci vymezení výrobního trhu.
- 13 Ohledně plynu pro motorová vozidla (propan-butan, metan) KZK ve svých rozhodnutích již konstatovala, že se na straně poptávky jedná o neúplnou náhradu za motorový benzín, a proto jej nezahrnula do dotčeného řízení. Propan-butan není zemní plyn, nýbrž produkt zpracování ropy, který vzniká jako vedlejší produkt při výrobě benzínu a nafty. Jeho výroba podléhá sezónním výkyvům, které se neshodují s poptávkou po nejdůležitějších pohonných hmotách, takže rafinerie v určitou dobu naráží na hranice svých skladovacích kapacit. V těchto

případech se pak mohou rozhodnout, zda je zlikvidují nebo prodají pod tržní hodnotou. Na kvalitu propanu-butanu/metanu, který se používá jako pohonná hmota pro motorová vozidla, nedohlíží Státní agentura pro metrologický a technický dohled (Daržavna agencija „Metrologičen i tehničeski nadzor“, Bulharsko), protože neexistuje závazná norma kvality, jako je tomu u benzínu a nafty.

- 14 Společnost LUKOIL Bulgaria argumentuje, že z pohledu účastníků velkoobchodního trhu s pohonnými hmotami nelze rozlišovat dva samostatné vertikální výrobní trhy v segmentu velkoobchodu s pohonnými hmotami. KZK neuvádí jediného účastníka, který působí na jednom z obou údajně vertikálně na velkoobchodním trhu s pohonnými hmotami členěných trhů, nýbrž odkazuje se obecně na účastníky celého velkoobchodního trhu s pohonnými hmotami. Takový trh sice existuje, je ovšem členěn horizontálně podle produktů na trh s naftou a trh s benzínem, propan-butanem a metanem. Na tomto trhu působí alespoň 270 hospodářských subjektů, které jsou registrovány podle zákona o pohonných hmotách (zakon za gorivata) a vykonávají aktivní činnost. Obchodníci, kteří nakupují výlučně pohonné hmoty v režimu s podmíněným osvobozením od daně nebo výlučně pohonné hmoty po odvedení spotřební daně, na tomto trhu nepůsobí.
- 15 KZK na to reaguje v tom smyslu, že zaměnitelnost dotčeného zboží/služeb není určována počtem účastníků dotčeného trhu, včetně počtu a druhu obchodníků podle daňového režimu, ve kterém příslušnou pohonnou hmotu prodávají. Tvrdí, že specificky nerozlišovala mezi účastníky těchto dvou dílčích trhů – v režimu s podmíněným osvobozením od daně nebo po odvedení spotřební daně –, protože často tentýž podnik podniká na více než jedné úrovni prodeje pohonných hmot, což potvrzuje i žalobkyně ve svých výtkách. Jako účastníky dotčeného trhu identifikovala KZK pouze ty podniky, které dodávají pohonné hmoty, které jsou určené pro první tuzemský prodej, protože každý další prodej těchto množství pohonných hmot zkresluje čísla o množství prodaném na příslušném trhu. Právě na této první úrovni se nachází velkoobchodníci, kteří nabízejí největší množství pohonných hmot a na nichž závisí rozsah prodeje pohonných hmot následujícím účastníkům v řetězci.
- 16 Žalobkyně má za to, že z důvodu cenové úrovně na velkoobchodním trhu s pohonnými hmotami nelze vymezit dva různé vertikální výrobní trhy v segmentu velkoobchodu s pohonnými hmotami (vymezení prodeje v režimu s podmíněným osvobozením od daně od prodeje po odvedení spotřební daně). Z odpovědí 30 účastníků velkoobchodního trhu s pohonnými hmotami vyplývá, že žádný z nich nerozlišuje ceny podle toho, zda byla z prodáváných produktů odvedena spotřební daň. V hospodářství lze sledovat cenové rozdíly na jiném základě – na základě množství slev a slev za zálohové platby (což používá i společnost LUKOIL Bulgaria), výhodných cen pro vybrané zákazníky atd., nikdy ale na základě toho, zda za zboží byla odvedena spotřební daň.

- 17 KZK má za to, že pohonné hmoty v režimu s podmíněným osvobozením od daně a pohonné hmoty po odvedení spotřební daně nejsou zaměnitelné ani cenově, protože pohonné hmoty v režimu s podmíněným osvobozením od daně jsou na rozdíl od pohonných hmot po odvedení spotřební daně, které obsahují biosložku a jsou určeny pro koncovou spotřebu, zpravidla minerální oleje, tedy neobsahují biosložku a nepodléhají spotřební dani, nejsou tedy připraveny ke spotřebě. Vzhledem k významné výši sazeb spotřební daně a s ohledem na biosložku jsou pohonné hmoty po odvedení spotřební daně podstatně dražší než pohonné hmoty skladované v režimu s podmíněným osvobozením od daně. Dále KZK netvrdí, že je s produkty obou dotčených dílčích trhů obchodováno za stejnou cenu, nýbrž že základní produkt, tedy pohonná hmota minerální olej má totožnou cenu v obou případech prodeje – v režimu s podmíněným osvobozením od daně a po odvedení spotřební daně. Při dalším prodeji pohonné hmoty, kterou společnost LUKOIL Bulgaria zakoupila v režimu s podmíněným osvobozením od daně, nemají velkoobchodníci žádnou možnost, jak dosáhnout zisku, protože od společnosti LUKOIL Bulgaria dostávají prakticky nulovou slevu a cenu pohonné hmoty po odvedení spotřební daně mají stanovit podle tohoto vzorce: cena společnosti LUKOIL Bulgaria plus příplatek. Příplatek má pokrýt jejich náklady na dodání a přimíchání biosložky, včetně hospodářských a administrativních výdajů atd., které při prodeji pohonných látek po odvedení spotřební daně nevznikají, protože jsou již zahrnuty do prodejních cen společnosti LUKOIL Bulgaria. Když velkoobchodníci kupují od společnosti LUKOIL Bulgaria pohonnou hmotu minerální olej v režimu s podmíněným osvobozením od daně, nemají možnost využít slevu na pohonné hmoty po odvedení spotřební daně a v důsledku toho ztrácí vůči společnosti LUKOIL Bulgaria na dílčím trhu prodeje pohonných hmot po odvedení spotřební daně konkurenceschopnost, protože jejich ceny musí zahrnovat i výše uvedené dodatečné náklady, které byly dříve pokryty množstevní slevou poskytovanou společností LUKOIL Bulgaria. KZK proto konstatuje, že společnost LUKOIL Bulgaria touto politikou uplatňuje stlačování marží vůči svým zákazníkům, kteří jsou zároveň jejími konkurenty na dílčím trhu velkoobchodu s pohonnými hmotami po odvedení spotřební daně. Podle ekonomických zásad to v budoucnu povede k tomu, že se tržní podíl těchto obchodníků zmenší ve prospěch zvýšení podílu společnosti LUKOIL Bulgaria, protože v důsledku utrpěných ztrát s velkou pravděpodobností ukončí svou činnost.
- 18 Společnost LUKOIL Bulgaria má za to, že vzhledem k neexistenci různých podnikových struktur jako prodejních jednotek na každém z těchto dvou trhů, z jejichž existenci KZK vychází, nelze rozlišovat mezi dvěma vertikálními výrobními trhy v segmentu velkoobchodu s pohonnými hmotami. Všechny velkoobchodní obchody dotazovaných obchodníků, včetně společnosti LUKOIL Bulgaria, provádí stejné týmy, na stejných prodejních místech, se stejnými zaměstnanci atd. Neexistence hospodářské infrastruktury pro prodej na určitém trhu znamená, že takový trh neexistuje, protože prodej v tomto segmentu/těchto segmentech je součástí většího trhu, v tomto případě velkoobchodního trhu s pohonnými hmotami.

- 19 Pro KZK z definice v bodě 15 písm. a) doplňujících ustanovení k ZZK a z bodu 2.3.1 metodiky vyplývá, že existenci či neexistence rozdílných podnikových struktur / velkoobchodní jednotek určených pro prodej v režimu s podmíněným osvobozením od daně a po odvedení spotřební daně nepatří mezi důkazní prostředky, které jsou relevantní pro posouzení otázky zaměnitelnosti dvou produktů ve vztahu k poptávce po nich. Navíc jak je uvedeno výše, pohonné hmoty prodané v režimu s podmíněným osvobozením od daně a pohonné hmoty prodané po odvedení spotřební daně nejsou zaměnitelné ohledně svých vlastností ani ohledně účelu použití nebo ceny.
- 20 Společnost LUKOIL Bulgaria má za to, že tezi KZK, že existují dva samostatné vertikální výrobní trhy, totiž velkoobchod s pohonnými hmotami po odvedení spotřební daně a velkoobchod s pohonnými hmotami v režimu s podmíněným osvobozením od daně, vyvrací výsledky testu hypotetického monopolisty (SSNIP). V tomto testu jsou všechny produkty, které jsou prodávány na velkoobchodním trhu s pohonnými hmotami z ropy, přiřazeny témuž výrobnímu trhu.
- 21 KZK posuzuje otázku zaměnitelnosti nejen na základě objektivních znaků dotčeného zboží a služeb, nýbrž rovněž na základě podmínek hospodářské soutěže a struktury nabídky a poptávky na trhu. Jak je popsáno v bodě 2.3.3. metodiky, je test hypotetického monopolisty pouze jedním z nástrojů umožňujících definovat relevantní trh. U tohoto testu se při vymezení prostorově relevantního výrobního trhu vychází z toho, že došlo k malému, ale významnému a trvalému zvýšení cen analyzovaného produktu. Patří sem zvýšení ceny od 5 % do 10 %, pokud se podmínky hospodářské soutěže v období, kterého se šetření týká, nezměnily. S ohledem na požadavek „jinak stejných podmínek hospodářské soutěže“ nejsou, jak KZK již konstatovala, pohonné hmoty v režimu s podmíněným osvobozením od daně a pohonné hmoty po odvedení spotřební daně s ohledem na jejich vlastnosti, účel použití a ceny zaměnitelné. Z tohoto důvodu má KZK za to, že podmínky pro použití tohoto testu nejsou splněny, protože rozdíly mezi oběma druhy pohonných hmot již samy o sobě odůvodňují dva samostatné dílčí trhy pro pohonné hmoty.

Stručné odůvodnění žádosti o rozhodnutí o předběžné otázce

- 22 Zjištěná vysoká koncentrace na velkoobchodním trhu s pohonnými hmotami a prakticky žádná dynamika v postavení účastníků trhu umožňují dospět k závěru, že společnost LUKOIL Bulgaria má dominantní postavení na vnitrostátním velkoobchodním trhu s pohonnými hmotami (motorový benzín a nafta pro motorová vozidla), která tomuto podniku umožňuje chovat se nezávisle na svých konkurentech a zákaznících a ovlivňovat tak hospodářskou soutěž na vertikálně propojených trzích odbytového řetězce pohonných hmot pro motorová vozidla.
- 23 Společnost LUKOIL Bulgaria má dominantní postavení na dílčím trhu velkoobchodu s pohonnými hmotami v režimu s podmíněným osvobozením od

daně, protože je hlavním dodavatelem pohonných hmot vyráběných v tuzemsku a protože pohonné hmoty v režimu s podmíněným osvobozením od daně jsou obchodovány ve velkých množstvích, k čemuž podnik potřebuje daňový sklad, který mu umožňuje propustit pohonné hmoty ke spotřebě.

- 24 Rozhodnutí KZK neobsahuje skutková zjištění týkající se **účastníků, celkové velikosti trhu a tržního podílu** společnosti LUKOIL Bulgaria na předcházejícím trhu (velkoobchodní trh s pohonnými hmotami v režimu s podmíněným osvobozením od daně) a na navazujícím trhu (velkoobchodní trh s pohonnými hmotami po odvedení spotřební daně) v celém posuzovaném období. KZK v původním řízení stanovila (podle názoru žalobkyně za použití nesprávné metody a celkově chybně) velikost trhu a tržní podíl společnosti LUKOIL Bulgaria pouze na základě jednotného velkoobchodního trhu, který se skládá ze dvou trhů, totiž předcházejícího a navazujícího trhu.
- 25 Podle názoru žalobkyně takový přístup porušuje unijní právo, protože se týká nepřipustného stlačování marží na předcházejícím i na navazujícím trhu a KZK jej proto měla definovat metodikou platnou pro vymezení trhů, včetně údajů o velikosti trhu, jeho účastnících a tržního podílu dominantního podniku. Konstatování dominantního postavení podniku bez výslovného uvedení jeho tržního podílu unijní právo podle názoru žalobkyně vylučuje, protože menší tržní podíl hovoří proti dominantnímu postavení.
- 26 Žádost o výklad podle první předběžné otázky je relevantní, protože KZK je podle unijního práva povinna provést přezkum a učinit skutková zjištění ke všem hlavním charakteristikám trhů tak, že definuje tržní podíly, velikost trhu a jeho účastníky pro každý ze dvou dotčených trhů, a pokud KZK tuto svou povinnost nesplnila, bylo by napadené rozhodnutí chybné.
- 27 KZK zahrnuje do vnitrostátního velkoobchodního trhu s pohonnými hmotami dvě pohonné hmoty, které nejsou na straně poptávky ani na straně nabídky zaměnitelné. To je celkově v rozporu s předcházející praxí KZK při vymezení trhů s pohonnými hmotami v Bulharsku podle jednotlivých tržních úrovní, trhů první úrovně (výroba a dovoz), trhů druhé úrovně (velkoobchod) a trhů třetí úrovně (maloobchod).
- 28 Žalobkyně tvrdí, že výrobky, které nejsou zaměnitelné, obecně nejsou součástí téhož výrobního trhu, takže existují alespoň dva velkoobchodní trhy: s benzínem a naftou, neexistuje ale jednotný trh s pohonnými hmotami. Tuto argumentaci potvrzuje SSNIP test, ze kterého nevyplývá krátkodobý přesun poptávky, protože koncový spotřebitel může používat pouze jednu pohonnou hmotu, nikoliv ale druhou ([koncový spotřebitel] má buď benzínový motor, nebo naftový motor).
- 29 KZK přiznává, že se pohonné hmoty z pohledu koncového spotřebitele odlišují. Ačkoliv v zásadě nepopírá, že benzín a nafta nejsou zaměnitelné produkty, vychází z toho, že „obchodníci dosahují příjmů nezávisle na tom, kterou z těchto

dvou pohonných hmot přednostně nakupují“. Kromě toho argumentuje, že „se oba produkty používají ke stejnému účelu, totiž pozdějšímu prodeji, a mají stejné prodejní podmínky v řetězci až ke koncovému spotřebiteli.“

- 30 Žalobkyně má za to, že se KZK dopustila **formálně logické chyby** tím, že předpokládala příslušnost výrobků k těmto výrobním trhům z toho důvodu, že z těchto rozdílných výrobků jsou dosahovány příjmy, že tyto výrobky jsou na velkoobchodní úrovni dále prodávány, což je ve velkoobchodě běžné, a že jejich prodejní řetězce jsou totožné (prostřednictvím čerpacích stanic).
- 31 V případě, že by shrnutí benzínu a nafty do téhož trhu s pohonnými hmotami bylo přípustné, musely by do tohoto trhu být zahrnuty i pohonné hmoty propan-butan a metan, které mají v Bulharsku stejně vysoký nebo dokonce vyšší tržní podíl než benzín. KZK proti tomu namítá, že propan-butan a metan jsou s benzínem zaměnitelné pouze částečně a proto se nezahrnou do trhu s pohonnými hmotami. Ohledně plynu pro motorová vozidla (**propan-butan, metan**) [KZK] ve svých rozhodnutích (č. 1059 z roku 2011, č. 727 z roku 2017, č. 313 z roku 2019) konstatovala, že **se jedná o neúplnou náhradu benzínu pro motorová vozidla a proto se nezahrne do dotčeného řízení**. Podle názoru žalobkyně není nafta náhradou za benzín, přesto však byla zahrnuta do společného relevantního výrobního trhu s benzínem, takže neexistuje důvod, aby částečně zaměnitelná pohonná hmota nebyla do tohoto trhu zahrnuta. KZK tak ve svém posouzení měřila dvojím metrem s cílem zvýšit tržní podíl žalobkyně.
- 32 Žádost o výklad je relevantní i v ostatním, protože pokud unijní právo KZK zakazuje zahrnout za účelem použití článku 102 SFEU do výrobního trhu nezaměnitelné pohonné hmoty, což učinila shrnutím benzínu a nafty do společného výrobního trhu, pak by napadené rozhodnutí bylo nesprávné. Je-li takový přístup na základě článku 102 SFEU nepřipustný, pak odmítnutí KZK zahrnout propan-butan a metan do dotčeného trhu není objektivně odůvodněné a definice trhu a celé rozhodnutí jsou nesprávné, protože benzín a nafta nejsou zcela zaměnitelné, zatímco benzín lze částečně zaměnit s propan-butanem a metanem, a všechny tyto pohonné hmoty jsou součástí vnitrostátního trhu s pohonnými hmotami, pokud takový trh existuje.