Závěrečná zpráva úředníka pro slyšení [1]

Věc M.7993 – Altice/PT Portugal (řízení podle čl. 14 odst. 2)

(2018/C 315/07)

Úvod

1. Dne 9. prosince 2014 podepsaly společnosti Altice S.A. a Altice Portugal S.A. dohodu o koupi společnosti PT Portugal [2] od společnosti Oi [3] (dále jen „dohoda o transakci"). Dne 18. prosince 2014 zahájila společnost Altice S.A. jednání s Evropskou komisí (dále jen „Komise") vedená před podáním oznámení s cílem získat povolení spojení. Dne 25. února 2015 společnost Altice S.A. [4] transakci formálně oznámila Komisi spolu s nabídkou nápravných opatření podle čl. 6 odst. 2 nařízení o spojování [5]. Komise vyjádřila vážné pochybnosti o slučitelnosti spojení s vnitřním trhem, neboť měla obavy týkající se řady horizontálně dotčených trhů.

2. Dne 20. dubna 2015 Komise vydala podmíněné povolení transakce poté, co společnost Altice nabídla revidované nápravné opatření (dále jen „rozhodnutí o povolení"). Společnost Altice oznámila, že transakci uzavřela dne 2. června 2015.

3. Dne 13. dubna 2015 zaslala Komise společnosti Altice žádost o poskytnutí informací, kterou žádala o podrobnější informace o účelu a obsahu návštěv vedoucích pracovníků společnosti Altice ve společnosti PT Portugal před přijetím rozhodnutí o povolení, o nichž informoval portugalský tisk. Společnost Altice na tuto žádost odpověděla dne 17. dubna 2015.

4. Komise odeslala dne 12. května 2015 další žádost o poskytnutí informací (týkající se dokumentů vztahujících se ke schůzkám společností Altice a PT Portugal), na niž společnost Altice odpověděla dne 12. června 2015, ale poskytla pouze dokumenty společnosti Altice (a nikoli společnosti PT Portugal).

5. Dne 8. července 2015 přijala Komise rozhodnutí podle čl. 11 odst. 3 nařízení o spojování, v němž žádala, aby společnost Altice poskytla dokumenty společnosti PT Portugal. Společnost Altice odpověděla dne 30. července 2015. Komise odeslala další žádost o poskytnutí informací dne 4. prosince 2015 a společnost Altice odpověděla dne 18. prosince 2015.

6. Dne 15. března 2016 přijala Komise rozhodnutí podle čl. 11 odst. 3 nařízení o spojování, v němž žádala, aby společnost Altice poskytla (mimo jiné) schránky elektronické pošty zaměstnanců, dohody o zachování důvěrnosti informací a dokumenty vztahující se konkrétně k některým interakcím mezi společností Altice a společností PT Portugal před 20. dubnem 2015. Společnost Altice předložila požadované dokumenty dne 6. dubna 2016.

7. V neposlední řadě Komise zaslala žádosti o poskytnutí informací společnosti Altice dne 20. července 2016, 24. srpna 2016, 27. září 2016 a 21. prosince 2016 a společnost Altice na ně odpověděla.

Prohlášení o námitkách

8. Dne 18. května 2017 zaslala Komise společnosti Altice prohlášení o námitkách. V tomto prohlášení o námitkách Komise zaujala předběžný názor, že společnost Altice uskutečnila spojení s významem pro celou Unii v rozporu s čl. 4 odst. 1 a čl. 7 odst. 1 nařízení o spojování. Konkrétně Komise dospěla v prohlášení o námitkách k předběžnému závěru, že dohoda o transakci již poskytla společnosti Altice zákonné právo uplatňovat rozhodující vliv na společnost PT Portugal. Kromě toho dospěla Komise při předběžném posouzení k závěru, že společnost Altice skutečně uplatňovala rozhodující vliv na společnost PT Portugal před vydáním rozhodnutí o povolení a v některých případech před oznámením spojení Komisi tím, že a) byla zapojena do některých obchodních rozhodnutí společnosti PT Portugal a b) systematicky od společnosti PT Portugal přijímala obchodně citlivé informace.

9. Lhůta pro odpověď na prohlášení o námitkách měla původně vypršet dne 26. června 2017, avšak následně byla prodloužena do 18. srpna 2017.

10. Společnost Altice získala přístup ke spisu dne 29. května 2017. Ohledně zpřístupnění spisu jsem nebyl upozorněn na žádné problémy.

---

[1] Podle článků 16 a 17 rozhodnutí předsedy Evropské komise 2011/695/EU ze dne 13. října 2011 o mandátu úředníka pro slyšení v určitých řízeních ve věcech hospodářské soutěže (Úř. věst. L 275, 20.10.2011, s. 29) („rozhodnutí 2011/695/EU").

[2] PT Portugal SGPS S.A., telekomunikační a multimediální operátor působící v Portugalsku.

[3] Oi S.A., brazilský telekomunikační operátor.

[4] Přestože byla společnost Altice S.A. v rámci transakce (M.7499) oznamující stranou, dne 9. srpna 2015 proběhla fúze společnosti Altice S.A. se společností Altice N.V. – novou holdingovou společností skupiny Altice – a v důsledku toho společnost Altice S.A. zanikla. Adresátem předlohy rozhodnutí je společnost Altice N.V. jako právní nástupce společnosti Altice S.A. Na společnosti Altice S.A. a Altice N.V. se v této zprávě odkazuje jako na „společnost Altice".

[5] Nařízení Rady (ES) č. 139/2004 ze dne 20. ledna 2004 o kontrole spojování podniků (nařízení ES o spojování) (Úř. věst. L 24, 29.1.2004, s. 1).

Slyšení

11. Ve své odpovědi na prohlášení o námitkách ze dne 18. srpna 2017 požádala společnost Altice o možnost přednést své argumenty na formálním slyšení, které se konalo dne 21. září 2017. Dne 19. října 2017 poskytla společnost Altice dodatek ke své prezentaci na slyšení v reakci na připomínky a otázky, jež vznesla Komise během slyšení ohledně zapojení společnosti Altice do některých záležitostí podnikání společnosti PT Portugal ([1]).

Dopis o skutkovém stavu

12. Ve své odpovědi na prohlášení o námitkách a během slyšení společnost Altice tvrdila, že Komise měla kontaktovat společnost Oi, neboť výklad dohody o transakci, k němuž dospěla společnost Oi, a její rozhodnutí, zda bude konzultovat společnost Altice v období před uzavřením dohody, sehrály významnou úlohu při provádění ujednání pro období před uzavřením z dohody o transakci.

13. S ohledem na tyto připomínky zaslala Komise dne 6. října 2017 žádost o poskytnutí informací společnosti Oi. Společnost Oi odpověděla dne 20. října 2017.

14. Dne 16. listopadu 2017 zaslala Komise společnosti Altice dopis o skutkovém stavu, v němž poukázala na skutkové okolnosti neuvedené v prohlášení o námitkách, o něž se opíraly předběžné závěry uvedené v prohlášení o námitkách. Dopis o skutkovém stavu odkazoval jednak na skutkové okolnosti obsažené ve spisu, jednak na další skutkové okolnosti zjištěné po prohlášení o námitkách (konkrétně odpověď společnosti Oi na žádost o poskytnutí informací ze dne 20. října 2017).

15. Společnost Altice měla ve lhůtě do 30. listopadu 2017 písemně předložit svá zjištění k dopisu o skutkovém stavu. Společnost požádala o prodloužení lhůty o osm týdnů do 26. ledna 2018. Lhůta jí byla prodloužena do 15. prosince 2017 a v tento den společnost Altice poskytla svou odpověď na dopis o skutkovém stavu.

16. Dne 28. prosince 2017 společnost Altice odeslala dopis úředníkovi pro slyšení, v němž si stěžovala na některé procedurální záležitosti, jež jsou podrobně rozebrány níže.

Procedurální otázky vznesené společností Altice v souvislosti s právem na obhajobu

Zapojení společnosti Oi do šetření

17. Jak je uvedeno výše, společnost Altice ve své odpovědi na prohlášení o námitkách a během slyšení tvrdila, že Komise měla během šetření kontaktovat společnost Oi. Podle společnosti Altice tím, že Komise společnost Oi odmítla konzultovat, nevzala v úvahu okolnosti významné pro posouzení věci, čímž porušila právo společnosti Altice na obhajobu, a to zejména její právo být vyslechnuta a právo na řádnou správu.

18. Toto tvrzení společnosti Altice považuji za neudržitelné. Za prvé soudy Unie potvrdily, že Komise má přiměřený prostor pro uvážení k tomu, aby rozhodla, jak účelné by mohlo být vyslechnout osoby, jejichž svědectví by mohlo být významné pro předmětné šetření ([2]). Dále záruka práva na obhajobu nevyžaduje, aby Komise provedla další šetření, pokud se domnívá, že předběžné šetření věci bylo dostačující ([3]). V každém případě, jak je uvedeno výše, po slyšení Komise odeslala žádost o poskytnutí informací společnosti Oi, aby se seznámila s jejím stanoviskem, pokud jde o výklad a praktické uplatňování dohody o transakci. Ve své odpovědi na dopis o skutkovém stavu (ve které společnost Altice dostala možnost vyjádřit se k odpovědi společnosti Oi na žádost Komise o poskytnutí informací) a ve svém dopise úředníkovi pro slyšení ze dne 28. prosince 2017 společnost Altice dále tvrdila, že Komise dostatečně nepřešetřila úlohu a stanovisko společnosti Oi. K této věci bych však chtěl poznamenat, že otázka, zda spis k šetření obsahuje dostatek důkazních informací na podporu zjištění, že došlo k porušení předpisů, je v konečném důsledku meritorní otázkou.

19. Společnost Altice také tvrdila, že zapojení společnosti Oi do šetření je mimořádně důležité z procedurálního hlediska a že odpovědi společnosti Oi jako takové neměly být předloženy v rámci dopisu o skutkovém stavu, ale v rámci doplňkového prohlášení o námitkách. S posouzením situace společností Altice nesouhlasím v tomto ohledu: odpovědi společnosti Oi na žádost o poskytnutí informací jsou skutkovými okolnostmi významnými pro stávající námitky Komise obsažené v prohlášení o námitkách. Tento druh důkazních informací se nepředkládá v doplňkovém prohlášení o námitkách, nýbrž v dopisu o skutkovém stavu.

([1]) Tento dodatek byl rozeslán všem účastníkům slyšení. Dne 18. ledna 2018 poskytla společnost Altice aktualizovanou verzi prezentace, aby zohlednila svou odpověď na dopis o skutkovém stavu Komise (viz bod 26 níže).

([2]) Viz například usnesení Tribunálu, HFB a další v. Komise, T-9/99, EU:T:2002:70, bod 383; FSL v. Komise, T-655/11, EU:T:2015/383, bod 406.

([3]) Viz například usnesení Tribunálu, Thyssen Stahl v. Komise, T-141/94, EU:T:1999:48, bod 110; usnesení Tribunálu, Infineon Technologies v. Komise, T-758/14, EU:T:2016:737, bod 110.

Nezbytnost a přiměřenost žádostí Komise o poskytnutí informací odeslaných během šetření

20. Ve své odpovědi na prohlášení o námitkách společnost Altice tvrdila, že žádosti Komise o poskytnutí informací zaslané společnosti Altice během šetření byly nepřiměřené vzhledem k potřebám šetření z důvodu množství požadovaných informací a s ohledem na Komisí stanovené lhůty pro odpověď na tyto žádosti.

21. Pro účely této zprávy stačí poznamenat, že společnost Altice v tomto ohledu plně neuplatnila svá procesní práva. Ačkoli mandát konkrétně neuděluje úředníkovi pro slyšení pravomoc rozhodovat o prodloužení lhůt v případě řízení o procesním porušení předpisů týkajících se kontroly spojování podniků ([1]), společnost Altice mohla požádat o další prodloužení lhůty stanovené Komisí nebo napadnout rozhodnutí Komise ze dne 8. července 2015 a ze dne 15. března 2016 u Tribunálu.

Kritika společnosti Altice týkající se postupu ohledně dopisu o skutkovém stavu

22. Ve své odpovědi na dopis o skutkovém stavu a následně ve svém dopisu úředníkovi pro slyšení ze dne 28. prosince 2017 si společnost Altice stěžovala na tyto procesní záležitosti týkající se dopisu o skutkovém stavu:

— Podle společnosti Altice již Komise věděla o konzultacích uvedených v dopisu o skutkovém stavu v době vyhotovení prohlášení o námitkách a záměrně se rozhodla tyto okolnosti v prohlášení o námitkách neuvést. Podle společnosti Altice vzhledem k tomu, že Komise nezahrnula tyto okolnosti do prohlášení o námitkách, nebylo možné tyto okolnosti projednat mezi společností Altice a Komisí v průběhu celého řízení včetně slyšení.

— Kromě toho společnost Altice tvrdila, že bylo v dopisu o skutkovém stavu uvedeno 19 záležitostí, jež byly konzultovány se společností Altice, aniž byl vysvětlen důvod, proč se domnívá, že těmito záležitostmi budou potvrzena předběžná zjištění uvedená v prohlášení o námitkách. Podle společnosti Altice Komise neposkytla žádnou právní kvalifikaci nových okolností porušení předpisů uvedených v dopisu o skutkovém stavu a stav záležitostí uvedených v poznámce pod čarou 4 dopisu o skutkovém stavu byl nejasný.

23. V této souvislosti poznamenávám: za prvé Komise předložila další stávající informace ze svého spisu v dopisu o skutkovém stavu, neboť se domnívala, že tyto důkazní informace jsou v rozporu s některými tvrzeními společnosti Altice obsaženými v její odpovědi na prohlášení o námitkách. V rozporu s tím, co tvrdí společnost Altice, se Komise záměrně nerozhodla neuvést tyto okolnosti obsažené v prohlášení o námitkách. Za druhé, jak je vysvětleno v předloze rozhodnutí, Komise a) prošetřila tvrzení společnosti Altice, že společnost PT Portugal v době mezi podpisem a vydáním povolením přijala několik rozhodnutí, jež nebyla konzultována se společností Altice, b) ověřila případy, v nichž byla společnost Altice požádána o souhlas formálními dopisy společnosti Oi a c) zjistila případy (kromě případů uvedených v prohlášení o námitkách), v nichž byl vyžádán souhlas společnosti Altice a o nichž společnost Altice tvrdila, že v nich konzultace neproběhla, případně o nich ani nebyla informována. Tyto body nepředstavují nové námitky proti společnosti Altice a nejsou v předloze rozhodnutí použity proti společnosti Altice jako případy, jimiž se dokládá uplatňování rozhodujícího vlivu, nýbrž jsou využity pouze jako odpověď na tvrzení společnosti Altice, že s ní nebyla konzultována mnohá rozhodnutí přijatá společností PT Portugal v době mezi podpisem a vydáním povolením a ani o nich nebyla informována.

Žádost o druhé slyšení

24. Ve svém dopise ze dne 28. prosince 2017 společnost Altice rovněž požádala o konání nového slyšení.

25. Usnesení čl. 14 odst. 3 nařízení Komise (ES) č. 802/2004 ([2]) (ve spojení s článkem 13 nařízení (ES) č. 802/2004) stanoví pouze právo na žádost o formální slyšení v písemných připomínkách k prohlášení o námitkách, nikoli v připomínkách k dopisu o skutkovém stavu. To potvrzuje také ustanovení čl. 6 odst. 1 rozhodnutí 2011/695/EU. Jelikož dopis o skutkovém stavu ze dne 16. listopadu 2017 neobsahoval žádné nové námitky proti společnosti Altice, které by nebyly uvedeny v prohlášení o námitkách, právo na druhé formální slyšení nebylo aktivováno.

Další informace pro účastníky slyšení

26. Ve svém dopise ze dne 28. prosince 2017 společnost Altice také uvedla, že vzhledem k okolnostem předloženým Komisí v dopisu o skutkovém stavu společnost Altice poskytne novou verzi sady snímků, jež byly prezentovány na slyšení. Společnost Altice poskytla tuto aktualizovanou verzi prezentace dne 18. ledna 2018. Tato verze byla rozeslána všem účastníkům slyšení.

([1]) Viz ustanovení čl. 4 odst. 2 písm. c), které se vztahuje pouze na prodloužení lhůty u rozhodnutí, jimiž se žádá o informace podle čl. 18 odst. 3 nařízení Rady (ES) č. 1/2003.

([2]) Nařízení Komise (ES) č. 802/2004 ze dne 21. dubna 2004, kterým se provádí nařízení Rady (ES) č. 139/2004 o kontrole spojování podniků (Úř. věst. L 133, 30.4.2004, s. 1).

Předloha rozhodnutí

27. V předloze rozhodnutí Komise dospívá k závěru, že společnost Altice přinejmenším z nedbalosti uskutečnila spojení v rozporu s čl. 4 odst. 1 a čl. 7 odst. 1 nařízení o spojování.

28. V souladu s čl. 16 odst. 1 rozhodnutí 2011/695/EU jsem přezkoumal předlohu rozhodnutí a dospěl jsem k závěru, že se zabývá pouze námitkami, u nichž byla zúčastněným stranám poskytnuta příležitost vyjádřit svá stanoviska.

Závěr

29. Celkově se domnívám, že právo na účinný výkon procesních práv bylo v této věci dodrženo.

V Bruselu dne 23. dubna 2018.

Joos STRAGIER