Съобщение на Комисията, публикувано в съответствие с член 27, параграф 4 от Регламент (ЕО) № 1/2003 на Съвета, по дело AT.39745 — CDS Информационен пазар — Markit

(2016/C 153/07)

1. Въведение

(1) Съгласно член 9 от Регламент (ЕО) № 1/2003 на Съвета [1] Комисията може, в случаите, когато тя възнамерява да приеме решение, с което да изиска прекратяване на нарушение, а съответните страни предложат ангажименти за преодоляване на опасенията, изразени по отношение на тях от Комисията в нейната предварителна оценка, с решение да превърне тези ангажименти в задължителни за предприятията. Такова решение може да бъде прието за определен срок и съдържа заключението, че повече не са налице основания за предприемането на действия от Комисията. Съгласно член 27, параграф 4 от същия регламент Комисията публикува кратко резюме на делото и основното съдържание на ангажиментите. Заинтересованите страни могат да представят мненията си в срока, определен от Комисията. Решението на Комисията по силата на член 9 не констатира нарушение.

2. Резюме на делото

(2) На 1 юли 2013 г. Комисията прие изложение на възраженията (ИВ) по смисъла на член 10 от Регламент (ЕО) № 773/2004 на Комисията [2], свързано с предполагаемо нарушение на член 101 от Договора и член 53 от Споразумението за ЕИП от страна на Markit, засягащо пазара на нефинансирани кредитни деривати, търгувани извънборсово, и потенциалния пазар на нефинансирани кредитни деривати, търгувани на борсата. ИВ може да служи като предварителна оценка за целите на член 9 от Регламент (ЕО) № 1/2003.

(3) В съответствие с ИВ може да има еднопосочна еднократна миграция от пазара на извънборсовата търговия с кредитни деривати към потенциалния пазар за борсова търговия с кредитни деривати, тъй като борсово търгуваните суаповете за кредитно неизпълнение (CDS) или кредитните фючърси ще бъдат разумни заместители на ликвидните и стандартизирани извънборсово търгувани CDS. Докато при извънборсовата търговия инвестиционните банки са необходими като двустранни посредници между купувачите и продавачите, те играят важна роля като източници на ликвидност в началната фаза на борсовата търговия, а по-късно губят ролята си на посредници в анонимната търговска среда, в която контактите са многостранни (all-to-all).

(4) Markit е дружество за финансова информация и услуги, което събира и остойностява данни за кредитни деривати и други класове активи. През 2008 г. Markit е притежавало всички права за индексите iTraxx и CDX (по-нататък наричани „индексите“), които е придобило една година по-рано от някои търговци на суапове за кредитно неизпълнение (CDS). Търговците са продължили да играят важна роля в индексните консултативни комитети на Markit, включително като са консултирали Markit за лицензирането на индексите за нови видове продукта. В съответствие с ИВ през 2008 г. хедж фондът Citadel и Chicago Mercantile Exchange са поискали да започнат борсова търговия на CDS чрез съвместно предприятие (CMDX). Те са се обърнали към Markit да поискат лиценз за iTraxx и CDX, за да стартират платформа, която би позволила на потребителите да търгуват с CDS както извънборсово, така и евентуално многостранно (all-to-all) (включително чрез Централен регистър на лимитираните поръчки — Central Limit Order Book, CLOB). Markit твърди, че е отказало да издаде лиценз за индексите iTraxx и CDX за цели, различни от искането на котировки (RFQ) за извънборсова търговия и клиринг. В съответствие с ИВ Markit изрично е изключило CLOB търговията от обхвата на своя лиценз, т.е. и многостранната търговия (all-to-all trading).

(5) В ИВ се изразява предварително опасение за конкуренцията, че това поведение може да е попречило на Citadel и CME успешно да стартират борсова платформа за търговия с кредитни деривати. В съответствие с ИВ Markit е взело решение да не дава лицензи за индексите за целите на борсовата търговия след консултация с търговците на CDS от трите индексни консултативни комитета на Markit.

(6) В съответствие с ИВ предполагаемият отказ на Markit представлява решение на сдружение на предприятия, което ограничава потенциалната конкуренция по смисъла на член 101 от Договора и член 53 от Споразумението за ЕИП.

[1] ОВ L 1, 4.1.2003 г., стр. 1. Считано от 1 декември 2009 г., членове 81 и 82 от Договора за ЕО стават съответно членове 101 и 102 от ДФЕС. Двете групи от разпоредби са идентични по същество. За целите на настоящото известие препращанията към членове 101 и 102 от ДФЕС следва да се разбират като препращания към членове 81 и 82 от Договора за ЕО, когато това е приложимо.

[2] ОВ L 123, 27.4.2004 г., стр. 18.

3. **Основно съдържание на предложените ангажименти**

(7) Markit не е съгласно с предварителните заключения, посочени в ИВ. Въпреки това Markit предложи ангажименти, свързани с неговото поведение и организация, в съответствие с член 9 от Регламент (ЕО) № 1/2003 с цел да отговори на предварителните опасения на Комисията относно конкуренцията. Основните елементи на ангажиментите са описани по-долу.

а) *Ангажименти, свързани с поведението*

(8) Що се отнася до лицензирането, Markit се ангажира да действа и да издава лицензи по справедливи, разумни и недискриминационни условия (условия FRAND) в отговор на искания за лицензи за създаване и/или търговия с борсово търгувани финансови продукти (включително суапове, фючърси и опции), базирани на индексите iTraxx или CDX, или последващ продукт. Доколкото съществуващ лиценз, издаден от Markit, все още изключва използването на индекс за борсова търговия, Markit се ангажира да измени този лиценз или да предложи нов такъв при условия FRAND. Markit може да откаже искания за лиценз за индекс при условия FRAND:

а) когато предложеният борсово търгуван продукт създава съществени правни или регулаторни рискове или много значителни рискове за репутацията на Markit и/или на индексите, които не могат да бъдат адекватно преодолени чрез отказ от отговорност или други договорни разпоредби; или

б) когато мястото за търговия няма достатъчно опит и ресурси за разработване и стартиране на предложения борсово търгуван продукт. Пускането на нов продукт само по себе си не представлява недостатъчен опит.

(9) Когато съществуващ лиценз съдържа период на изключителност, ангажиментите ще се прилагат само след изтичането на задължителния период на изключителност, доколкото ангажиментите и условията за изключителност са несъвместими. Не могат да се предоставят нови периоди на изключителност. Ангажиментът при условия FRAND не възпрепятства Markit от отпускане на преференциални или изгодни условия за първоначален период от не повече от две години, ако създаването и разработването на нов продукт въз основа на индекс изискват съществени първоначални инвестиции и ако съпоставимите участници се третират по един и същ начин.

(10) Markit ще се стреми да постигне споразумение с искащата страна в рамките на три месеца от подаването на всяко заявление за лиценз условия FRAND, но при определени обстоятелства този период на преговори може да бъде удължен до шест месеца. След като член 37, параграф 1 от Регламента за пазарите на финансови инструменти ([1]) влезе в сила, този период на преговори няма да може да превишава предвидения в регламента срок, който понастоящем е три месеца. Ако страните не съумеят да се споразумеят за условията до края на периода за преговори, искащата страна може писмено да поиска от Markit въпросът да бъде отнесен до независим арбитраж за вземане на решение относно подходящата процедура и метод за определяне на условия FRAND.

(11) Споровете относно определянето на условията FRAND или тези, които възникват в резултат на отказа да се предостави лиценз въз основа на съображенията, посочени в параграф 8, букви а) и б) по-горе, ще се отнасят до арбитраж, състоящ се от тричленен арбитражен съд, чието решение ще бъде обвързващо. Арбитражът ще се урежда от законодателството на Англия и Уелс и ще се подчинява на правилата на Международния арбитражен съд в Лондон. Ако арбитрите не излязат с решение в срок от девет месеца, искащата страна може да отнесе въпроса до съдилищата в Англия и Уелс.

б) *Ангажименти, свързани с организацията*

(12) Markit се ангажира да разшири членския състав на своите оставащи два индексни консултативни комитета (IMC и CDX) („комитетите“), който ще включва редица съответни пазарни участници, които не са търговци на CDS. Комитетите ще се състоят от поне 25 членове, включително до четири маркет мейкъра или от индексния пазар, или от базовия пазар, които не са големи търговци, най-малко шест дружества купувачи, които не са търговци, или други управители на активи и поне пет търговски платформи, борси, клирингови къщи или подобни заинтересовани участници на пазара. Членовете ще служат за срок до две години (с възможност за удължаване), членството се променя на ротационен принцип и най-малко 50 % от първоначалните членове във всяка категория ще се подменят след първата година.

(13) Markit освен това поема ангажимент да измени мандата на комитетите, така че обсъжданията да бъдат ограничени до технически, оперативни и административни въпроси. Markit ще забрани обсъжданията относно решенията за отпускане на лицензи или относно условията, търговските аспекти или предложенията за генериране на приходи, свързани с индексите CDX и iTraxx, относно качествата на предложените нови борсово търгувани финансови продукти, които се основават на тези индекси, или относно предимствата на всяка нова борсова или подобна платформа за търговия с продукти, които се основават на тези индекси („изключени въпроси“). Адвокат на Markit ще присъства и ще записва всички заседания и конферентни разговори и ще води писмен протокол. Тези протоколи и записи, както и документите, внесени за обсъждане, ще бъдат съхранявани от Markit за срок от пет години.

([1]) Регламент (ЕС) № 600/2014 на Европейския парламент и на Съвета от 15 май 2014 г. относно пазарите на финансови инструменти и за изменение на Регламент (ЕС) № 648/2012 (ОВ L 173, 12.6.2014 г., стр. 84).

(14) Markit ще назначи контролиращ доверител след одобрение от страна на Комисията. Доверителят ще докладва ежегодно на Комисията дали Markit спазва предложените ангажименти. По-специално контролиращият доверител ще проверява дали търговците не оказват неоснователно влияние върху решенията на Markit за лицензиране в рамките на комитетите и ще следи да не се обсъждат изключени въпроси.

(15) Що се отнася до бъдещата наличност на крайната цена при условия FRAND за всеки правен субект, направил заявление, Markit ще отстрани от уебсайта www.creditfixings.com клаузите, които изключват използването на крайната цена за борсова търговия, и няма да изисква лиценз за крайната цена, нито ще начислява такси, когато ISDA е издала лиценз.

(16) Markit се ангажира с изпълнението на тези ангажименти, считано от датата на уведомлението за решението на Комисията в съответствие с член 9, параграф 1 от Регламент (ЕО) № 1/2003, докато Markit притежава и контролира индексите, или за период от 10 години, в зависимост от това коя дата е по-ранна.

(17) Ангажиментите са публикувани на уебсайта на Генерална дирекция „Конкуренция“ на следния адрес:

http://ec.europa.eu/competition/index_en.html

4. **Покана за представяне на мнения**

(18) След допитване до участниците на пазара Комисията възнамерява да приеме решение съгласно член 9, параграф 1 от Регламент (ЕО) № 1/2003, с което да обяви за задължителни ангажиментите, обобщени по-горе и публикувани в интернет на уебсайта на Генерална дирекция „Конкуренция“.

(19) В съответствие с член 27, параграф 4 от Регламент (ЕО) № 1/2003 Комисията приканва заинтересованите трети страни да представят своите мнения относно предложените ангажименти. Комисията трябва да получи тези мнения не по-късно от един месец след датата на публикуване на настоящото съобщение. Заинтересованите трети страни се приканват също така да изпратят неповерителна версия на своите мнения, в която информацията, която според тях представлява търговска тайна, както и друга поверителна информация, следва да бъде заличена и заменена с неповерително резюме или с думите „търговски тайни“ или „поверително“. Трети страни също могат в изключителни случаи да изпратят мнения анонимно и в такъв случай могат да предоставят неповерителна версия, в която да скрият идентичността на предприятието.

(20) Желателно е отговорите и мненията да включват обосновка и да излагат факти от значение за делото. Ако установите проблем по отношение на някоя част от предложените ангажименти, моля, посочете възможно решение.

(21) Мненията могат да бъдат изпращани на Комисията под референтен номер AT.39745 CDS Информационен пазар по електронна поща (COMP-GREFFE-ANTITRUST@ec.europa.eu) или по пощата на следния адрес:

European Commission
Directorate-General for Competition
Antitrust Registry
1049 Bruxelles/Brussel
BELGIQUE/BELGIË