Sdělení Komise zveřejněné v souladu s čl. 27 odst. 4 nařízení Rady (ES) č. 1/2003 ve věci AT.39745 – informační trh CDS – Markit

(2016/C 153/07)

1. Úvod

(1) Pokud Komise hodlá přijmout rozhodnutí, kterým by nařizovala ukončení protiprávního jednání, a dotčené strany navrhnou Komisi závazky, kterými reagují na její výhrady vyjádřené v předběžném posouzení, může Komise podle článku 9 nařízení Rady (ES) č. 1/2003 ([1]) svým rozhodnutím prohlásit tyto závazky pro dotyčné podniky za závazné. Takové rozhodnutí může být přijato na dobu určitou a musí konstatovat, že pominuly důvody pro zásah Komise. Podle čl. 27 odst. 4 téhož nařízení Komise zveřejní stručné shrnutí případu a hlavní obsah závazků. Zúčastněné třetí strany mohou předložit svá vyjádření ve lhůtě, kterou Komise stanoví. V rozhodnutí podle článku 9 Komise neshledala, že by došlo k protiprávnímu jednání.

2. Shrnutí případu

(2) Dne 1. července 2013 přijala Komise prohlášení o námitkách ve smyslu článku 10 nařízení Komise (ES) č. 773/2004 ([2]) týkající údajného porušení článku 101 Smlouvy a článku 53 Dohody o EHP společností Markit, které má dopad na trh s krátkodobými úvěrovými deriváty obchodovanými na mimoburzovním trhu a na potenciální trh s krátkodobými úvěrovými deriváty obchodovanými na burze. Prohlášení o námitkách může sloužit jakožto předběžné posouzení ve smyslu čl. 9 odst. 1 nařízení (ES) č. 1/2003.

(3) Podle prohlášení o námitkách by mohlo dojít k jednosměrnému jednorázovému přechodu z mimoburzovního trhu (OTC) s úvěrovými deriváty na potenciálně nový burzovní trh s úvěrovými deriváty, jelikož swapy úvěrového selhání (CDS) obchodované na burze nebo úvěrové futures by byly vhodnou náhradou za likvidní a standardizované swapy úvěrového selhání obchodované mimoburzovně. Ačkoli jsou investiční banky zabývající se mimoburzovním obchodováním potřebné jako dvoustranní zprostředkovatelé mezi kupujícími a prodávajícími a hrají důležitou úlohu poskytovatelů likvidity v počáteční fázi obchodu, později jsou v prostředí obchodování all-to-all a anonymního obchodování jako zprostředkovatelský článek vypuštěny.

(4) Markit je společnost poskytující finanční informace a služby, která shromažďuje a zpeněžuje údaje o úvěrových derivátech a dalších kategoriích aktiv. V roce 2008 vlastnila společnost Markit všechna práva na indexy iTraxx a CDX (dále jen „indexy“), která získala o rok dříve od některých prodejců swapů úvěrového selhání. Prodejci i nadále hráli důležitou úlohu v poradních výborech společnosti Markit pro index, a to i v poradenství poskytovanému společnosti Markit při licencování indexů pro nové typy produktů. Podle prohlášení o námitkách hodlaly hedgeový fond Citadel a Chicago Mercantile Exchange v roce 2008 zahájit obchodování swapy úvěrového selhání na burze prostřednictvím společného podniku (CMDX). Obrátily se na společnost Markit se žádostí o licenci pro indexy iTraxx a CDX s cílem spustit platformu, jež by umožnila uživatelům obchodovat swapy úvěrového selhání jak mimoburzovně (OTC), tak případně také all-to-all (a to i prostřednictvím systému Central Limit Order Book, „CLOB“). Společnost Markit údajně odmítla udělit licenci pro indexy iTraxx CDX pro jiné účely než žádosti o kotaci (RFQ) mimoburzovního obchodování a zúčtování. Podle prohlášení o námitkách společnost Markit výslovně vyloučila obchodování prostřednictvím systému CLOB z oblasti působnosti udělované licence, s výjimkou obchodování all-to-all.

(5) V prohlášení o námitkách byla vyjádřena předběžná obava týkající se hospodářské soutěže, že toto chování mohlo společnostem Citadel a CME bránit v úspěšném zahájení činnosti obchodní platformy pro úvěrové deriváty obchodované na burze. Podle prohlášení o námitkách se společnost Markit rozhodla neudělit licenci pro indexy pro účely obchodování na burze po konzultaci prodejců swapů úvěrového selhání ve svých třech poradních výborech pro indexy.

(6) Podle prohlášení o námitkách představovalo údajné odmítnutí udělení licence ze strany společnosti Markit rozhodnutí sdružení podniků, které omezuje potenciální hospodářskou soutěž ve smyslu článku 101 Smlouvy a článku 53 Dohody o EHP.

([1]) Úř. věst. L 1, 4.1.2003, s. 1. S účinkem ode dne 1. prosince 2009 se články 81 a 82 Smlouvy o ES staly články 101 a 102 Smlouvy o fungování EU. Oba soubory ustanovení jsou v podstatě totožné. Pro účely tohoto sdělení by měly být odkazy na články 101 a 102 SFEU v případě jejich použitelnosti chápány jako odkazy na články 81 a 82 Smlouvy o ES.

([2]) Úř. věst. L 123, 27.4.2004, s. 18.

3. **Hlavní obsah nabídnutých závazků**

(7) Společnost Markit nesouhlasí s předběžnými závěry obsaženými v prohlášení o námitkách, nabídla nicméně závazky týkající se chování a závazky organizační povahy podle článku 9 nařízení (ES) č. 1/2003, aby reagovala na výhrady Komise týkající se hospodářské soutěže. Klíčové body těchto závazků jsou popsány níže.

a) *Závazky týkající se chování*

(8) Pokud jde o udělování licencí, Markit se při posuzování žádostí o licence podaných s cílem vytvářet finanční produkty obchodované na burze (včetně swapů, futures a opcí) na bázi indexu iTraxx nebo CDX nebo následné produkty nebo s nimi obchodovat zavazuje jednat a udělovat licence za spravedlivých, přiměřených a nediskriminačních podmínek. Pokud stávající licence udělená společností Markit stále vylučuje použití indexu pro obchodování na burze, zavazuje se Markit takovou licenci změnit nebo nabídnout novou za spravedlivých, přiměřených a nediskriminačních podmínek. Společnost Markit může odmítnout udělit licenci indexu za spravedlivých, přiměřených a nediskriminačních podmínek v případě, že:

(a) navrhovaný produkt obchodovaný na burze s sebou nese právní nebo regulační rizika nebo velmi významné riziko ztráty dobré pověsti pro Markit nebo indexy, které nelze odpovídajícím způsobem řešit prohlášením nebo jinými smluvními ustanoveními; nebo

(b) obchodní systém nemá dostatečné zkušenosti ani zdroje, aby vyvinul a zahájil obchodování na burze s navrhovaným produktem. Uvedení nového produktu nepředstavuje samo o sobě nedostatečnou zkušenost.

(9) Pokud stávající licence obsahuje období výhradního práva a pokud jsou závazky a podmínky výhradních práv neslučitelné, budou závazky platit až po skončení povinného období výhradního práva. Nové období výhradního práva nemůže být poskytnuto. Závazek dodržovat spravedlivé, přiměřené a nediskriminační podmínky nebrání společnosti Markit v poskytování preferenčních nebo výhodných podmínek pro počáteční období ne delší než dva roky, pokud vytvoření a rozvíjení nového produktu na bázi indexu vyžaduje podstatné investice předem a pokud je se srovnatelnými subjekty zacházeno stejně.

(10) Markit bude usilovat o dosažení dohody s dožadující stranou do tří měsíců od podání jednotlivých žádostí o licenci za spravedlivých, přiměřených a nediskriminačních podmínek, přičemž může být jednací lhůta za určitých podmínek prodloužena na šest měsíců. Jakmile začne platit čl. 37 odst. 1 nařízení MiFIR ([1]), nesmí tato jednací lhůta překročit lhůtu stanovenou tímto nařízením, v současné době tři měsíce. Pokud se zúčastněné strany nejsou schopny dohodnout na podmínkách do konce jednací lhůty, může dožadující strana písemně požádat společnost Markit, aby byla záležitost řešena rozhodčím řízením vedeným nezávislou třetí stranou, která by rozhodla o vhodném postupu a způsobu určení spravedlivých, přiměřených a nediskriminačních podmínek.

(11) Spory týkající se určení spravedlivých, přiměřených a nediskriminačních podmínek nebo ty, které vyplývají z odmítnutí udělit licenci z důvodů uvedených výše v bodě 8 písm. a) a b), budou postoupeny tříčlennému rozhodčímu výboru, jehož rozhodnutí jsou závazná. Rozhodčí řízení se bude řídit právními předpisy Anglie a Walesu a podléhat pravidlům Mezinárodního rozhodčího soudu v Londýně. Pokud rozhodci neučiní rozhodnutí ve lhůtě devíti měsíců, dožadující strana může postoupit věc soudům Anglie a Walesu.

b) *Závazky organizační povahy*

(12) Společnost Markit se zavazuje zvýšit počet členů svých dvou zbývajících poradních výborů pro index CDS (IMC a CDX) (dále jen „výbory“), tak aby kromě prodejců swapů úvěrového selhání zahrnovaly řadu dalších důležitých účastníků trhu. Výbory budou mít nejméně 25 členů, včetně až čtyř tvůrců trhu produktů zastoupených na indexu nebo podkladovém trhu, kteří nepatří mezi velké prodejce, nejméně šesti nákupních společností, které nejsou prodejci, nebo jiných správců aktiv a nejméně pět obchodních platforem, burz, clearingových center nebo podobně zainteresovaných účastníků trhu. Členové jsou jmenováni na dobu dvou let (prodloužení možné), členství je rotační a nejméně 50 % původních členů v každé kategorii se změní po prvním roce.

(13) Společnost Markit se dále zavazuje změnit mandát těchto výborů s cílem omezit jednání o technických, provozních a administrativních záležitostech. Společnost Markit zakáže jednání o rozhodnutích o licencích nebo o podmínkách, obchodních aspektech nebo návrzích týkajících se vytváření příjmů v souvislosti s indexy CDX a iTraxx, o přínosech nově navrhovaných finančních produktů obchodovaných na burze odkazujících na tyto indexy nebo o přínosech jakékoli nové obchodní platformy nebo podobné platformy určené pro obchodování produkty, které na tyto indexy odkazují („vyloučené otázky“). Právní zástupce společnosti Markit se účastní všech zasedání a telekonferencí, zaznamenává je a vypracuje písemný zápis. Tyto zápisy a nahrávky a také dokumenty předložené k diskusi archivuje společnost Markit po dobu pěti let.

([1]) Nařízení Evropského parlamentu a Rady (EU) č. 600/2014 ze dne 15. května 2014 o trzích finančních nástrojů a o změně nařízení (EU) č. 648/2012, Úř. věst. L 173, 12.6.2014, s. 84.

(14) Kontrolního správce jmenuje společnost Markit po schválení Komisí. Správce každoročně podá Komisi zprávu o tom, zda společnost Markit dodržuje navržené závazky. Kontrolní správce ověří zejména to, zda obchodníci nepřiměřeným způsobem neovlivňují rozhodnutí o licencích ve výborech společnosti Markit a zda se neprojednávají vyloučené otázky.

(15) S ohledem na budoucí zpřístupnění konečné ceny za spravedlivých, přiměřených a nediskriminačních podmínek všem žádajícím právním subjektům odstraní společnost Markit z internetových stránek www.creditfixings.com ujednání, která vylučují používání konečné ceny pro obchodování na burze a nebude vyžadovat povolení pro používání konečné ceny ani platbu licenčních poplatků, v případě, že ISDA licenci udělila.

(16) Společnost Markit se zavazuje provádět tyto závazky s účinností ode dne oznámení rozhodnutí Komise podle čl. 9 odst. 1 nařízení (ES) č. 1/2003 dokud bude vlastnit a kontrolovat indexy, nebo po dobu 10 let, podle toho, co nastane dříve.

(17) Znění závazků je zveřejněno na internetové stránce Generálního ředitelství pro hospodářskou soutěž:

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

4. **Výzva k předkládání připomínek**

(18) S výhradou tržního testu má Komise v úmyslu přijmout rozhodnutí podle čl. 9 odst. 1 nařízení (ES) č. 1/2003, kterým prohlásí závazky, jejichž shrnutí je uvedeno výše a jež jsou zveřejněny na internetové stránce Generálního ředitelství pro hospodářskou soutěž, za závazné.

(19) V souladu s čl. 27 odst. 4 nařízení (ES) č. 1/2003 vyzývá Komise zúčastněné třetí strany, aby k navrhovaným závazkům předložily svá vyjádření. Vyjádření musí být Komisi doručena nejpozději do jednoho měsíce od zveřejnění tohoto sdělení. Zúčastněné třetí strany se dále vyzývají, aby předložily takovou verzi připomínek, v níž budou všechny informace, jež tyto třetí strany považují za obchodní tajemství, a jiné důvěrné informace podle potřeby vypuštěny a nahrazeny shrnutím nedůvěrné povahy nebo slovy „obchodní tajemství“ či „důvěrné“. Třetí strany mohou rovněž ve výjimečných případech předložit vyjádření anonymně a za těchto okolností mohou poskytnout znění, které neobsahuje důvěrné informace, s uvedením identity podniku.

(20) Vyjádření a připomínky by měly pokud možno obsahovat odůvodnění a uvádět relevantní skutečnosti. Pokud v jakékoli části navržených závazků zjistíte problém, Komise Vás v takovém případě vyzve k navržení možného řešení.

(21) Vyjádření s uvedením jednacího čísla AT.39745 informační trh CDS lze Komisi zaslat buď e-mailem (COMP-GREFFE-ANTITRUST@ec.europa.eu) nebo poštou na adresu:

Commission européenne/Europese Commissie
Direction générale de la concurrence
Greffe Antitrust
1049 Bruxelles/Brussel
BELGIQUE/BELGIË