Meddelelse fra Kommissionen offentliggjort i henhold til artikel 27, stk. 4, i Rådets forordning (EF) nr. 1/2003 i sag AT.39745 — CDS Information Market — Markit

(2016/C 153/07)

1. Indledning

(1) I henhold til artikel 9 i Rådets forordning (EF) nr. 1/2003 [1] kan Kommissionen — når den agter at vedtage en afgørelse, hvorefter en overtrædelse kræves bragt til ophør, og de deltagende virksomheder tilbyder at afgive tilsagn, der imødekommer de betænkeligheder, som Kommissionen har, og som den har underrettet de pågældende virksomheder om i sin foreløbige vurdering — ved afgørelse gøre disse tilsagn bindende for virksomhederne. En sådan afgørelse kan vedtages for en bestemt periode, og i afgørelsen konkluderes det, at der ikke længere er grund til, at Kommissionen griber ind. I henhold til samme forordnings artikel 27, stk. 4, skal Kommissionen offentliggøre et kort resumé af sagen og hovedindholdet af de afgivne tilsagn. Interesserede kan fremsætte deres bemærkninger hertil inden for en af Kommissionen fastsat frist. Afgørelser vedtaget af Kommissionen i henhold til artikel 9 er ikke afgørelser, der fastslår, at der foreligger en overtrædelse.

2. Resumé af sagen

(2) Den 1. juli 2013 vedtog Kommissionen en klagepunktsmeddelelse i henhold til artikel 10 i Kommissionens forordning (EF) nr. 773/2004 [2] vedrørende en påstået overtrædelse af traktatens artikel 101 og EØS-aftalens artikel 53 begået af Markit, der påvirker markedet for ufinansierede OTC-kreditderivater og det potentielle marked for ufinansierede derivater handlet på en børs. En klagepunktsmeddelelse kan tjene som en foreløbig vurdering med henblik på artikel 9 i forordning (EF) nr. 1/2003.

(3) I henhold til klagepunktsmeddelelsen kunne der være mulighed for en ensrettet engangsmigration fra markedet for OTC-handel med kreditderivater til det potentielle marked for børshandel med kreditderivater, eftersom børshandlede credit default swaps (CDS) eller credit futures vil være rimelige alternativer til likvide og standardiserede OTC-handlede CDS. I forbindelse med OTC-handel er investeringsbanker nødvendige som bilaterale formidlere mellem købere og sælgere, og de spiller en vigtig rolle som udbydere af likviditet ved lanceringen af børshandelen, men udtræder senere af rollen som formidler i et anonymt handelssystem, hvor alle kan handle med alle (»all-to-all«).

(4) Markit er et selskab, der leverer finansiel information og finansielle tjenester og indsamler og værdiansætter data om kreditderivater og andre aktivklasser. I 2008 ejede Markit alle rettigheder til iTraxx- og CDX-indekserne (»indekser«), som selskabet havde erhvervet et år tidligere fra bestemte CDS-handlere. Handlerne fortsatte med at spille en vigtig rolle i Markits rådgivende indeksudvalg, herunder ved at rådgive Markit om licensering af indekser for nye typer produkter. Ifølge klagepunktsmeddelelsen ønskede hedgefonden Citadel og Chicago Mercantile Exchange i 2008 at lancere børshandel med CDS gennem et joint venture (CMDX). De rettede henvendelse til Markit for få licens på iTraxx og CDX for at lancere en platform, der ville gøre det muligt for brugerne at handle CDS både OTC og i sidste ende også »all-to-all« (herunder gennem en Central Limit Order Book (»CLOB«). Markit afslog tilsyneladende at udstede licenser til brug af iTraxx- og CDX-indekser til andre formål end »request for quote« (RFQ), OTC-handel og clearing. Ifølge klagepunktsmeddelelsen udelukkede Markit udtrykkeligt CLOB-handel fra anvendelsesområdet for sin licens og udelukkede dermed også all-to-all-handel.

(5) I klagepunktsmeddelelsen påpegede Kommissionen et foreløbigt konkurrenceproblem bestående i, at denne adfærd kan have forhindret Citadel og CME i at lancere en platform for børshandel med kreditderivater. Ifølge klagepunktsmeddelelsen traf Markit beslutning om ikke at udstede licenser til indekser til brug for børshandel efter at have konsulteret CDS-handlerne i Markits tre rådgivende indeksudvalg.

(6) I henhold til klagepunktsmeddelelsen udgjorde Markits påståede afslag en vedtagelse inden for en sammenslutning af virksomheder, som begrænsede den potentielle konkurrence som omhandlet i traktatens artikel 101 og EØS-aftalens artikel 53.

---

[1] EFT L 1 af 4.1.2003, s. 1. Med virkning fra 1. december 2009 blev EF-traktatens artikel 81 og 82 henholdsvis artikel 101 og 102 i TEUF. De to sæt bestemmelser er i det væsentlige identiske. I denne meddelelse skal henvisninger til artikel 101 og 102 i TEUF læses som henvisninger til EF-traktatens artikel 81 og 82, hvor det er relevant.

[2] EUT L 123 af 27.4.2004, s. 18.

3. **Hovedindholdet i de afgivne tilsagn**

(7) Markit er ikke enig i de foreløbige konklusioner i klagepunktsmeddelelsen. Markit har dog ikke desto mindre afgivet adfærdsmæssige og organisatoriske tilsagn i henhold til artikel 9 i forordning (EF) nr. 1/2003 for at imødekomme Kommissionens foreløbige konkurrencemæssige betænkeligheder. De vigtigste elementer i tilsagnene er beskrevet nedenfor.

a) *Adfærdsmæssige tilsagn*

(8) Med hensyn til licensering forpligter Markit sig til at optræde og udstede licenser på en fair, rimelig og ikkediskriminerende måde (FRAND) som reaktion på ansøgninger om licenser for at skabe og/eller handle med børsnoterede finansielle produkter (herunder swaps, futures og optioner) baseret på et iTraxx- eller CDX-indeks eller et efterfølgende produkt. I det omfang en eksisterende licens udstedt af Markit stadig udelukker anvendelse af et indeks for børshandel, forpligter Markit sig til at ændre en sådan licens eller tilbyde en ny på fair, rimelige og ikkediskriminerende vilkår og betingelser. Markit kan afslå en ansøgning om en indekslicens på FRAND-vilkår og betingelser:

(a) hvis det foreslåede børshandlede produkt skaber betydelige juridiske eller reguleringsmæssige risici eller meget store risici for Markits og/eller indeksernes omdømme, der ikke i tilstrækkelig grad kan løses gennem en ansvarsfraskrivelse eller andre kontraktlige bestemmelser, eller

(b) hvis markedspladsen har utilstrækkelig erfaring og utilstrækkelige ressourcer til at udvikle og lancere de foreslåede børshandlede produkter. Lanceringen af et nyt produkt udgør ikke i sig selv utilstrækkelig erfaring.

(9) Hvis en eksisterende licens indeholder en periode med eksklusiv ret, vil tilsagnene først finde anvendelse efter udløbet af perioden med eksklusiv ret, for så vidt som tilsagnene og eksklusivitetsklausulerne er uforenelige. Der må ikke indrømmes nye perioder med eksklusiv ret. FRAND-tilsagnet forhindrer ikke Markit i at tilbyde præferentielle eller fordelagtige vilkår i en indledende periode på højst to år, hvis etableringen og udviklingen af et nyt produkt baseret på et indeks kræver væsentlige startinvesteringer, og hvis sammenlignelige virksomheder behandles på samme måde.

(10) Markit vil søge at nå til enighed med en ansøgende part senest tre måneder efter fremsættelsen af en ansøgning om en FRAND-licens, men forhandlingsperioden kan under visse omstændigheder forlænges til seks måneder. Når først artikel 37, stk. 1, i forordningen om markeder for finansielle instrumenter ([1]) finder anvendelse, må forhandlingsperioden ikke vare længere end bestemt i forordningen, dvs. tre måneder på nuværende tidspunkt. Hvis parterne ikke er i stand til at nå til enighed om vilkår og betingelser inden udgangen af forhandlingsperioden, kan den ansøgende part skriftligt anmode Markit om, at sagen indbringes for en uafhængig voldgift for at få fastlagt den relevante procedure og metoden til bestemmelse af FRAND-vilkårene.

(11) Tvister om bestemmelse af FRAND-vilkår eller tvister, der følger af et afslag på licensering på grundlag af de betragtninger, der er nævnt i punkt 8(a) og (b) ovenfor, skal forelægges et voldgiftspanel bestående af tre medlemmer, hvis afgørelse er bindende. Voldgiften vil være underlagt lovgivningen i England og Wales og reglerne hos London Court of International Arbitration. Hvis voldgiftsmændene ikke træffer afgørelse inden for ni måneder, kan den ansøgende part forelægge sagen for retterne i England og Wales.

b) *Organisatoriske tilsagn*

(12) Markit forpligter sig til at udvide medlemskabet af de to resterende rådgivende indeksudvalg under CDS (IMC og CDX) (»udvalgene«), som vil omfatte en række andre relevante markedsdeltagere end CDS-handlere. Udvalgene skal have mindst 25 medlemmer, herunder op til fire prisstillere på enten indeksmarkedet eller det underliggende marked, som ikke er store handlere, mindst seks non-dealers på købersiden eller andre kapitalforvaltere og mindst fem handelsplatforme, børser, clearingcentraler eller tilsvarende interesserede markedsdeltagere. Medlemmerne vil fungere i op til to år (kan forlænges), medlemskabet roterer, og mindst 50 % af de oprindelige medlemmer inden for hver kategori udskiftes efter det første år.

(13) Markit forpligter sig desuden til at ændre vedtægterne for udvalgene for at begrænse drøftelserne til tekniske, operationelle og administrative spørgsmål. Markit vil forbyde drøftelser om licenseringsafgørelser eller drøftelser om vilkår, kommercielle aspekter eller forslag vedrørende generering af indtægter med relation til CDX- og iTraxx-indekser, om fordelene ved de foreslåede nye børshandlede finansielle produkter med henvisning til sådanne indekser eller fordelene ved enhver ny børs eller tilsvarende platform beregnet til handel med produkter, der har reference til sådanne indekser (»udelukkede emner«). En jurist fra Markit deltager i og optager/registrerer alle møder og telefonkonferencer og tager skriftligt referat. Markit vil opbevare disse referater og optegnelser samt andre dokumenter, der fremlægges til debat, i fem år.

([1]) Europa-Parlamentets og Rådets forordning (EU) nr. 600/2014 af 15. maj 2014 om markeder for finansielle instrumenter og om ændring af forordning (EU) nr. 648/2012 (EUT L 173 af 12.6.2014, s. 84).

(14) Markit udnævner en tilsynsadministrator efter godkendelse fra Kommissionen. Administratoren vil årligt rapportere til Kommissionen om Markits overholdelse af de afgivne tilsagn. Navnlig vil en tilsynsadministrator kontrollere, at handlerne ikke har urimelig indflydelse på Markits licenseringsafgørelser i udvalg, og at ingen udelukkede emner drøftes.

(15) Med hensyn til den fremtidige adgang til slutprisen på FRAND-vilkår for alle retlige enheder, der ansøger herom, vil Markit fjerne klausuler, der udelukker anvendelse af slutprisen til børshandel, fra webstedet www.creditfixings.com, og vil ikke stille krav om en licens til slutprisen eller opkræve royalties, når ISDA har udstedt en licens.

(16) Markit forpligter sig til at implementere disse tilsagn med virkning fra datoen for meddelelse af Kommissionens afgørelse i henhold til artikel 9, stk. 1, i forordning (EF) nr. 1/2003 og så længe Markit ejer og kontrollerer indekserne, eller i en periode på 10 år, alt efter hvilken dato der ligger først.

(17) Tilsagnene offentliggøres på Generaldirektoratet for Konkurrences hjemmeside:

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

4. **Opfordring til at fremsætte bemærkninger**

(18) Med forbehold for resultaterne af markedstesten agter Kommissionen at vedtage en afgørelse i henhold til artikel 9, stk. 1, i forordning (EF) nr. 1/2003, hvorved de tilsagn, der er sammenfattet ovenfor og offentliggjort på hjemmesiden for Generaldirektoratet for Konkurrence, erklæres for bindende.

(19) I overensstemmelse med artikel 27, stk. 4, i forordning (EF) nr. 1/2003 opfordrer Kommissionen hermed interesserede tredjeparter til at fremsætte deres bemærkninger til de afgivne tilsagn. Bemærkningerne skal være Kommissionen i hænde senest en måned efter datoen for offentliggørelsen af denne meddelelse. Alle, der fremsætter bemærkninger, anmodes om tillige at indsende en ikke-fortrolig version af deres bemærkninger, hvori alle oplysninger, som de anser for at være forretningshemmeligheder, og andre fortrolige oplysninger er slettet og efter omstændighederne erstattet af et ikke-fortroligt sammendrag eller af ordene »forretningshemmelighed« eller »fortroligt«. Tredjeparter kan også undtagelsesvist fremsætte bemærkninger anonymt, og i sådanne tilfælde kan der fremlægges en ikke-fortrolig version, som skjuler virksomhedens identitet.

(20) De fremsatte bemærkninger bør begrundes og indeholde alle relevante oplysninger. Hvis De påpeger et problem med de afgivne tilsagn, opfordrer Kommissionen Dem til at foreslå løsningsmuligheder.

(21) Bemærkninger kan med angivelse af sagsnummer AT.39745 CDS Information Market sendes til Kommissionen, enten pr. e-mail (COMP-GREFFE-ANTITRUST@ec.europa.eu) eller pr. brev til følgende adresse:

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