Oznámenie Komisie uverejnené podľa článku 27 ods. 4 nariadenia Rady (ES) č. 1/2003 vo veci AT.39745 – CDS Information Market – Markit

(2016/C 153/07)

1. Úvod

(1) Podľa článku 9 nariadenia Rady (ES) č. 1/2003 ([1]) môže Komisia v prípadoch, keď má v úmysle prijať rozhodnutie vyžadujúce ukončenie porušovania a príslušné strany sa zaviažu, že splnia požiadavky vyjadrené Komisiou v jej predbežnom posúdení, rozhodnúť, že takéto záväzky budú pre podniky záväzné. Takéto rozhodnutie možno prijať na vymedzené obdobie, pričom sa v ňom uvedie, že dôvody na zásah Komisie už neexistujú. Komisia uverejní podľa článku 27 ods. 4 tohto istého nariadenia stručný popis prípadu a podstatný obsah príslušných záväzkov. Zúčastnené strany môžu predložiť svoje pripomienky v lehote stanovenej Komisiou. V rozhodnutí Komisie podľa článku 9 sa nezistilo žiadne porušenie.

2. Zhrnutie veci

(2) Komisia 1. júla 2013 prijala oznámenie námietok v zmysle článku 10 nariadenia Komisie (ES) č. 773/2004 ([2]) týkajúce sa údajného porušenia článku 101 zmluvy a článku 53 Dohody o EHP spoločnosťou Markit s vplyvom na trh s mimoburzovo obchodovanými, nefinancovanými kreditnými derivátmi a potenciálny trh s nefinancovanými kreditnými derivátmi obchodovanými na burze. Oznámenie námietok slúži ako predbežné posúdenie na účely článku 9 nariadenia (ES) č. 1/2003.

(3) Podľa oznámenia námietok môže existovať jednosmerný a jednorazový prechod z trhu mimoburzového obchodovania s kreditnými derivátmi na potenciálny trh burzového obchodovania s kreditnými derivátmi, keďže swapy na kreditné zlyhanie (CDS) alebo kreditné futures obchodované na burze by boli primeranou náhradou likvidných a štandardizovaných swapov na kreditné zlyhanie obchodovaných mimoburzovo. Zatiaľ čo pri mimoburzovom obchodovaní sú investičné banky potrebné ako bilaterálni sprostredkovatelia medzi kupujúcimi a predávajúcimi, v začiatočnej fáze obchodovania na burze zohrávajú dôležitú úlohu ako poskytovatelia likvidity, pričom neskôr, v prostredí anonymného obchodovania za účasti všetkých strán (tzv. all-to-all trading), prestanú vystupovať ako sprostredkovatelia.

(4) Markit je spoločnosťou poskytujúcou finančné informácie a služby, ktorá vykonáva zber údajov o kreditných derivátoch a iných triedach aktív a tieto údaje speňažuje. V roku 2008 spoločnosť Markit vlastnila všetky práva na index iTraxx a index CDX (ďalej len „indexy“), ktoré nadobudla v predchádzajúcom roku od určitých obchodníkov s CDS. Obchodníci naďalej zohrávali dôležitú úlohu v poradných výboroch spoločnosti Markit pre indexy, a to aj pri poskytovaní poradenstva spoločnosti Markit pri licencovaní indexov pre nové druhy produktov. Podľa oznámenia námietok chceli hedžový fond Citadel a burza Chicago Mercantile Exchange prostredníctvom spoločného podniku (CMDX) v roku 2008 spustiť obchodovanie s CDS na burze. Uvedené subjekty sa obrátili sa na spoločnosť Markit so žiadosťou o licenciu na iTraxx a CDX s cieľom vytvoriť platformu, ktorá by používateľom umožnila mimoburzové obchodovanie s CDS a prípadne aj obchodovanie za účasti všetkých strán (aj prostredníctvom centrálneho registra limitných objednávok, tzv. Central Limit Order Book, ďalej len „CLOB“). Spoločnosť Markit údajne odmietla poskytnúť licenciu na indexy iTraxx a CDX na iné účely ako žiadosti o kotáciu („RFQ“) mimoburzového obchodovania a zúčtovania. Podľa oznámenia námietok spoločnosť Markit výslovne vylúčila z rozsahu svojej licencie obchodovanie CLOB, čím vylúčila aj obchodovanie za účasti všetkých strán.

(5) V oznámení námietok sa upozornilo na predbežné obavy v súvislosti s hospodárskou súťažou, a síce, že toto konanie mohlo zabrániť fondu Citadel a burze CME úspešne spustiť platformu burzového obchodovania s kreditnými derivátmi. Podľa oznámenia námietok spoločnosť Markit prijala rozhodnutie neposkytnúť licenciu na indexy na účely obchodovania na burze po tom, ako konzultovala s obchodníkmi s CDS vo svojich troch poradných výboroch pre indexy.

(6) Podľa oznámenia námietok údajné zamietnutia licencií zo strany spoločnosti Markit predstavovali rozhodnutie združenia podnikov, ktoré obmedzilo potenciálnu hospodársku súťaž v zmysle článku 101 zmluvy a článku 53 Dohody o EHP.

([1]) Ú. v. ES L 1, 4.1.2003, s. 1. S účinnosťou od 1. decembra 2009 sa články 81 a 82 Zmluvy o ES stali článkami 101 a 102 ZFEÚ. Uvedené dva súbory ustanovení sú vo svojej podstate totožné. Na účely tohto oznámenia by sa odkazy na články 101 a 102 ZFEÚ mali v prípade potreby chápať ako odkazy na články 81 a 82 Zmluvy o ES.

([2]) Ú. v. EÚ L 123, 27.4.2004, s. 18.

3. **Hlavný obsah ponúknutých záväzkov**

(7) Spoločnosť Markit nesúhlasí s predbežnými závermi oznámenia námietok. Napriek tomu ponúklo záväzky týkajúce sa vlastného konania a organizačných otázok podľa článku 9 nariadenia (ES) č. 1/2003 (ďalej len „záväzky"), aby odstránilo predbežné obavy Komisie v súvislosti s hospodárskou súťažou. Hlavné prvky záväzkov sú opísané ďalej v texte.

a) *Záväzky týkajúce sa vlastného konania*

(8) Pokiaľ ide o udeľovanie licencií, spoločnosť Markit sa zaväzuje konať a poskytovať licencie spravodlivým, primeraným a nediskriminačným spôsobom (FRAND), ak jej budú predložené žiadosti o licencie s cieľom vytvoriť finančné produkty obchodované na burze a/alebo s nimi obchodovať (vrátane swapov, futures a opcií) na základe indexu iTraxx alebo indexu CDX alebo nadväzujúci výrobok. Ak existujúca licencia vydaná spoločnosťou Markit naďalej vylučuje používanie indexu na účely obchodovania na burze, spoločnosť Markit sa zaväzuje takúto licenciu zmeniť alebo ponúknuť novú licenciu spĺňajúcu podmienky FRAND. Spoločnosť Markit môže zamietnuť žiadosť o licenciu na index za podmienok FRAND:

a) ak navrhovaný produkt obchodovaný na burze vyvoláva významné právne alebo regulačné riziká alebo značné riziká poškodenia dobrého mena spoločnosti Markit a/alebo indexov, ktoré nemožno primerane odstrániť vyhlásením o odmietnutí zodpovednosti alebo inými zmluvnými ustanoveniami, alebo

b) ak obchodné miesto nemá dostatočné skúsenosti a zdroje na vyvinutie a uvedenie navrhnutého produktu obchodovaného na burze. Uvedenie nového produktu nemôže samo osebe slúžiť ako dôkaz nedostatočných skúseností.

(9) Ak existujúca licencia obsahuje obdobie výhradného používania, záväzky sa budú uplatňovať v prípade, že sú záväzky a podmienky výhradného používania nezlučiteľné, až po uplynutí akéhokoľvek záväzného obdobia výhradného používania. Nové obdobie výhradného používania nemožno poskytnúť. Záväzok FRAND nebráni spoločnosti Markit poskytnúť preferenčné alebo výhodné podmienky na počiatočné obdobie v dĺžke najviac dvoch rokov, ak si vytvorenie a vývoj nového produktu na základe indexu vyžaduje významné počiatočné investície a ak sa s porovnateľnými účastníkmi zaobchádza rovnako.

(10) Spoločnosť Markit sa bude usilovať o dosiahnutie dohody so žiadajúcou stranou do troch mesiacov od každého podania žiadosti o licenciu FRAND, ale za určitých okolností možno takúto lehotu na rokovania predĺžiť na šesť mesiacov. Hneď ako článok 37 ods. 1 nariadenia o trhoch s finančnými nástrojmi ([1]) nadobudne účinnosť, nebude môcť takáto lehota na rokovanie prekročiť obdobie uvedené v danom nariadení, ktoré je v súčasnosti tri mesiace. Ak sa strany nedokážu dohodnúť na podmienkach do konca lehoty na rokovanie, žiadajúca strana môže spoločnosť Markit písomne požiadať o predloženie danej záležitosti nezávislej tretej arbitrážnej strane, aby rozhodla o vhodnom postupe a metóde stanovenia podmienok FRAND.

(11) Spory týkajúce sa stanovenia podmienok FRAND alebo spory vyplývajúce z odmietnutia poskytnúť licenciu na základe skutočností uvedených v bode 8 písm. a) a b) sa predložia na arbitráž trojčlennému rozhodcovskému súdu, ktorého rozhodnutie bude záväzné. Arbitráž sa bude riadiť právom Anglicka a Walesu a bude podliehať pravidlám Medzinárodného rozhodcovského súdu v Londýne. Ak rozhodcovia nevydajú rozhodnutie do deviatich mesiacov, žiadajúca strana môže spornú vec predložiť na súdy v Anglicku a Walese.

b) *Organizačné záväzky*

(12) Spoločnosť Markit sa zaväzuje zvýšiť počet členov svojich dvoch zvyšných poradných výborov pre indexy CDS (IMC a CDX) (ďalej len „výbory"), ktoré tak budú zahŕňať aj celý rad iných významných účastníkov trhu, než sú obchodníci s CDS. Výbory budú mať najmenej 25 členov vrátane štyroch tvorcov trhu v oblasti produktov zastúpených na indexe alebo základnom trhu, ktorí nie sú veľkými obchodníkmi, najmenej šesť nákupných spoločností, ktoré nie sú obchodníkmi, alebo iných správcov aktív a najmenej päť obchodných platforiem, búrz, klíringových ústavov alebo podobných zainteresovaných účastníkov trhu. Členovia budú svoju funkciu vykonávať maximálne dva roky (s možnosťou predĺženia), členstvo bude rotovať a najmenej 50 % pôvodných členov v rámci každej kategórie sa zmení po prvom roku.

(13) Spoločnosť Markit sa navyše zaväzuje zmeniť mandát výborov s cieľom obmedziť diskusie na technické, prevádzkové a administratívne záležitosti. Spoločnosť Markit zakáže diskusie na tému rozhodnutí o licenciách alebo o podmienkach, obchodných aspektoch alebo návrhoch týkajúcich sa tvorenia príjmov v súvislosti s indexmi CDX a iTraxx, o prínosoch navrhovaných nových finančných produktov obchodovaných na burze a uvádzajúcich tieto indexy, alebo o prínosoch akejkoľvek novej burzovej alebo podobnej platformy určenej na obchodovanie s produktmi, ktoré uvádzajú tieto indexy („vylúčené otázky"). Právnik spoločnosti Markit sa zúčastní na každom zasadnutí a zaznamená ho, rovnako ako aj na každom konferenčnom hovore, a vyhotoví o tom písomnú zápisnicu. Takéto zápisnice a záznamy, ako aj dokumenty predložené na diskusiu bude spoločnosť Markit uchovávať päť rokov.

([1]) Nariadenie Európskeho parlamentu a Rady (EÚ) č. 600/2014 z 15. mája 2014 o trhoch s finančnými nástrojmi, ktorým sa mení nariadenie (EÚ) č. 648/2012 (Ú. v. EÚ L 173, 12.6.2014, s. 84).

(14) Spoločnosť Markit vymenuje monitorovacieho správcu po tom, ako ho schváli Komisia. Správca bude Komisii každoročne predkladať správu o plnení navrhovaných záväzkov spoločnosťou Markit. Monitorovací správca bude najmä kontrolovať, aby obchodníci neprimerane neovplyvňovali licenčné rozhodnutia spoločnosti Markit vo výboroch a aby sa nediskutovalo o vylúčených záležitostiach.

(15) Pokiaľ ide o budúcu dostupnosť konečnej ceny za podmienok FRAND pre každú žiadajúcu právnickú osobu, spoločnosť Markit odstráni z webového sídla www.creditfixings.com doložky, ktoré vylučujú používanie konečnej ceny na účely obchodovania na burze, a na používanie konečnej ceny nebude vyžadovať licenciu, ani si účtovať licenčné poplatky, ak združenie ISDA poskytlo licenciu.

(16) Spoločnosť Markit sa zaväzuje plniť tieto záväzky s účinnosťou odo dňa oznámenia rozhodnutia Komisie podľa článku 9 ods. 1 nariadenia (ES) č. 1/2003, pokiaľ bude vlastniť a kontrolovať uvedené indexy alebo počas 10 rokov podľa toho, čo nastane skôr.

(17) Tieto záväzky sú uverejnené na webovom sídle Generálneho riaditeľstva pre hospodársku súťaž:

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

4. **Výzva na predloženie pripomienok**

(18) S výhradou testu trhu má Komisia v úmysle prijať rozhodnutie podľa článku 9 ods. 1 nariadenia (ES) č. 1/2003, ktorým vyššie uvedené záväzky uverejnené v plnom znení na internete na webovom sídle Generálneho riaditeľstva pre hospodársku súťaž vyhlási za záväzné.

(19) V súlade s článkom 27 ods. 4 nariadenia (ES) č. 1/2003 Komisia vyzýva zúčastnené tretie strany, aby predložili svoje pripomienky k navrhovaným záväzkom. Tieto pripomienky musia byť Komisii doručené najneskôr do jedného mesiaca odo dňa uverejnenia tohto oznámenia. Komisia takisto vyzýva zúčastnené tretie strany, aby predložili verziu svojich pripomienok, ktorá nemá dôverný charakter, v ktorej by sa mali informácie považované týmito stranami za obchodné tajomstvá a ďalšie dôverné informácie vypustiť a nahradiť zhrnutím, ktoré nemá dôverný charakter, a slovami „obchodné tajomstvo“ alebo „dôverné“. Tretie strany takisto môžu za výnimočných okolností predložiť pripomienky anonymne a pri takomto predpoklade môžu predložiť verziu, ktorá nemá dôverný charakter a v ktorej nie je uvedená totožnosť spoločnosti.

(20) Námietky a pripomienky by mali byť pokiaľ možno odôvodnené a podložené relevantnými faktami. Ak v ktorejkoľvek časti navrhovaných záväzkov zistíte problém, Komisia by uvítala návrh jeho možného riešenia.

(21) Pripomienky s uvedením referenčného čísla AT.39745 CDS Information Market možno Komisii zasielať e-mailom (COMP-GREFFE-ANTITRUST@ec.europa.eu) alebo poštou na túto adresu:

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