Meddelande från kommissionen offentliggjort i enlighet med artikel 27.4 i rådets förordning (EG) nr 1/2003 i ärende AT.39745 – CDS Information Market – Markit

(2016/C 153/07)

1. Inledning

(1) Enligt artikel 9 i rådets förordning (EG) nr 1/2003 [1] får kommissionen – i fall där den avser att fatta ett beslut om att en överträdelse ska upphöra och de berörda parterna erbjuder åtaganden för att undanröja de betänkligheter som kommissionen har delgivit dem i sin preliminära bedömning – genom beslut göra dessa åtaganden bindande för företagen. Ett sådant beslut får fattas för en bestämd period och ska fastställa att det inte längre finns skäl för kommissionen att ingripa. Enligt artikel 27.4 i samma förordning ska kommissionen offentliggöra en kort sammanfattning av ärendet samt huvuddragen i åtagandena. Berörda tredje män får lägga fram sina synpunkter inom en tidsfrist som kommissionen fastställer. Ett beslut av kommissionen enligt artikel 9 innebär inte att en överträdelse konstateras.

2. Sammanfattning av ärendet

(2) Den 1 juli 2013 antog kommissionen ett meddelande om invändningar i den mening som avses i artikel 10 i kommissionens förordning (EG) nr 773/2004 [2] avseende en påstådd överträdelse av artikel 101 i fördraget och artikel 53 i EES-avtalet av Markit som påverkar marknaden för obetalda kreditderivat som handlas OTC (over-the-counter) och den potentiella marknaden för obetalda kreditderivat som handlas på en börs. Ett meddelande om invändningar kan tjäna som en preliminär konkurrensbedömning vid tillämpningen av artikel 9 i förordning (EG) nr 1/2003.

(3) Enligt meddelandet om invändningar kunde det vara fråga om en engångsmigration i en riktning från marknaden för OTC-handel av kreditderivat till den potentiella marknaden för börshandel med kreditderivat, eftersom börshandlade kreditswappar (CDS) eller credit futures skulle vara rimliga alternativ till likvida och standardiserade OTC-handlade kreditswappar. Medan investeringsbanker inom OTC-handeln behövs som bilaterala mellanhänder mellan köpare och säljare, spelar de en viktig roll som tillhandahållare av likviditet vid lanseringen av börshandeln och de träder senare ut ur rollen som mellanhand i en anonym handelsmiljö som är öppen för alla (”all-to-all”).

(4) Markit är ett företag som tillhandahåller finansiell information och finansiella tjänster och samlar in och monetariserar uppgifter om kreditderivat och andra tillgångsklasser. År 2008 ägde Markit alla rättigheter till iTraxx- och CDX-indexen (nedan kallade *indexen*), vilka företaget hade förvärvat ett år tidigare från vissa kreditswapphandlare. Handlare fortsatte att spela en viktig roll i Markits rådgivande indexkommittéer, bland annat vad gällde att ge rådgivning till Markit om beviljande av licens för indexen för nya typer av produkter. Enligt meddelandet om invändningar ville hedgefonden Citadel och Chicago Mercantile Exchange (CME) 2008 lansera börshandel med kreditswappar genom ett gemensamt företag (CMDX). De vände sig till Markit för att ansöka om licens för iTraxx- och CDX för att lansera en plattform på vilken användare skulle kunna handla med kreditswappar både OTC och så småningom även all-to-all (inbegripet genom en *Central Limit Order Book*, ”CLOB”). Markit påstås ha vägrat att bevilja licens för iTraxx- och CDX-indexen för andra ändamål än system för budbegäran (RFQ-system), OTC-handel och clearing. Enligt meddelandet om invändningar uteslöt Markit uttryckligen CLOB-handel från licensens tillämpningsområde, och uteslöt därmed handel av typen all-to-all.

(5) I meddelandet om invändningar restes den preliminära betänkligheten angående konkurrensen att detta uppförande kan ha förhindrat Citadel och CME från att med framgång lansera en handelsplattform för kreditderivat. Enligt meddelandet om invändningar fattade Markit beslutet om att inte bevilja licens för indexen för börshandelsändamål efter att ha rådgjort med kreditswapphandlare i Markits tre rådgivande indexkommittéer.

(6) Enligt meddelandet om invändningar utgjorde Markits påstådda vägran ett beslut av en företagssammanslutning som begränsar den potentiella konkurrensen i den mening som avses i artikel 101 i fördraget och artikel 53 i EES-avtalet.

[1] EGT L 1, 4.1.2003, s. 1. Med verkan från och med den 1 december 2009 har artiklarna 81 och 82 i EG-fördraget ersatts av artikel 101 respektive 102 i EUF-fördraget. Innehållet i bestämmelserna är dock i sak oförändrat. I detta meddelande bör hänvisningar till artiklarna 101 och 102 i EUF-fördraget i förekommande fall förstås som hänvisningar till artiklarna 81 och 82 i EG-fördraget.

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

3. **Huvuddragen i de erbjudna åtagandena**

(7) Markit instämmer inte med de preliminära slutsatserna i meddelandet om invändningar. Markit har icke desto mindre erbjudit uppförandeåtaganden och organisatoriska åtaganden enligt artikel 9 i förordning (EG) nr 1/2003 för att undanröja kommissionens preliminära betänkligheter angående konkurrensen. De viktigaste inslagen i åtagandena beskrivs nedan.

a) *Uppförandeåtaganden*

(8) Vad gäller licenser, åtar sig Markit att agera och bevilja licenser på skäliga, rimliga och icke-diskriminerande villkor (fair, reasonable and non-discriminatory, nedan kallade *FRAND-villkor*) som svar på varje ansökan om licens för att skapa och/eller handla med börshandlade finansiella produkter (inbegripet swappar, terminer och optioner) som grundas på ett iTraxx- eller CDX-index, eller en efterföljande produkt. I den utsträckning en befintlig licens som beviljats av Markit fortfarande utesluter användningen av ett index för börshandelsändamål, åtar sig Markit att ändra licensen eller att erbjuda en ny licens på FRAND-villkor. Markit får avslå en ansökan om licens för ett index på FRAND-villkor endast om

(a) den föreslagna börshandlade produkten skapar betydande rättsliga eller regleringsmässiga risker eller mycket betydande anseenderisker för Markit och/eller för indexen, vilka inte adekvat kan avhjälpas genom en friskrivningsklausul eller andra avtalsvillkor, eller

(b) handelsplatsen har otillräckliga erfarenheter och resurser för att utveckla och lansera den föreslagna börshandlade produkten; att en ny produkt lanseras utgör inte i sig otillräcklig erfarenhet.

(9) Om en befintlig licens innehåller en period under vilken ensamrätt beviljats, kommer åtagandena att tillämpas endast efter det att en sådan period för obligatorisk ensamrätt har löpt ut, i den utsträckning åtagandena och villkoren för ensamrätt är oförenliga. Nya ensamrättsperioder får inte beviljas. FRAND-åtagandet hindrar inte Markit från att bevilja företrädesvillkor eller förmånliga villkor under en inledande period av högst två år om skapandet och utvecklingen av en ny produkt baserad på ett index kräver betydande inledande investeringar och om jämförbara nya aktörer behandlas på motsvarande sätt.

(10) Markit kommer att sträva efter att nå en överenskommelse med en ansökande part inom tre månader från varje ansökan om FRAND-licens, men denna förhandlingsperiod kan under vissa omständigheter förlängas till sex månader. När artikel 37.1 i förordningen om marknader för finansiella instrument ([1]) börjar tillämpas får en sådan förhandlingsperiod inte överstiga den varaktighet som förutses i den förordningen, vilken för närvarande är tre månader. Om parterna vid förhandlingsperiodens utgång inte har kunnat enas om villkoren, får den ansökande parten skriftligen begära till Markit att saken ska hänföras till ett oberoende skiljeförfarande med en tredje part, varvid det ska beslutas om lämpligt förfarande och metod för fastställande av FRAND-villkor.

(11) Tvister som rör fastställande av FRAND-villkor eller som uppstår till följd av vägran att bevilja licens på grundval av de överväganden som anges i punkt 8 a och b ovan, kommer att hänföras till skiljeförfarande vid en skiljenämnd bestående av tre ledamöter vars beslut ska vara bindande. Skiljeförfarandet ska regleras av lagstiftningen i England och Wales och reglerna för *London Court of International Arbitration*. Om skiljemännen inte utfärdar ett beslut inom nio månader, får den ansökande parten anhängiggöra saken vid en domstol i England och Wales.

b) *Organisatoriska åtaganden*

(12) Markit åtar sig att utöka medlemskapet i sina två återstående rådgivande kreditswappkommittéer (IMC och CDX, nedan kallade *kommittéerna*), som kommer att omfatta en rad relevanta marknadsaktörer som inte är kreditswapphandlare. Kommittéerna kommer att ha minst 25 medlemmar, däribland upp till fyra marknadsgaranter i antingen indexet eller den underliggande marknaden som inte är stora handlare, minst sex icke-handlande företag på köparsidan eller andra tillgångsförvaltare och minst fem handelsplattformar, börser, clearingorganisationer eller på motsvarande sätt berörda marknadsaktörer. Medlemmarnas mandat kommer att vara i upp till två år (kan förlängas), medlemskapet kommer att rotera och minst 50 % av de ursprungliga medlemmarna inom varje kategori ska bytas ut efter första året.

(13) Markit åtar sig dessutom att ändra kommittéernas arbetsordning för att begränsa diskussionerna till tekniska, operativa och administrativa frågor. Markit kommer att utesluta diskussioner om licensbeslut eller om villkoren för, de kommersiella aspekterna av eller förslag om inkomstgenerering i fråga om CDX- och iTraxx-indexen, om innehållet i föreslagna nya börshandlade finansiella produkter som refererar till dessa index eller om innehållet i nya handelsplattformar eller liknande plattformar som är utformade för handel med produkter som refererar till dessa index (nedan kallade *uteslutna frågor*). En jurist från Markit kommer att delta vid och spela in alla möten och telefonkonferenser och kommer att föra skriftliga protokoll. Markit kommer att bevara dessa protokoll och upptagningar samt dokument som lagts fram för diskussion i fem år.

([1]) Europaparlamentets och rådets förordning (EU) nr 600/2014 av den 15 maj 2014 om marknader för finansiella instrument och om ändring av förordning (EU) nr 648/2012 (EUT L 173, 12.6.2014, s. 84).

(14) En övervakningsförvaltare kommer att utses av Markit efter godkännande av kommissionen. Förvaltaren kommer att rapportera till kommissionen årligen om Markits iakttagande av de föreslagna åtagandena. Övervakningsförvaltaren kommer i synnerhet att kontrollera att handlare inte otillbörligen påverkar Markits beslut om beviljande av licens i kommittéer och att inga uteslutna frågor diskuteras.

(15) Vad gäller den framtida tillgången till slutpriset på FRAND-villkor för rättsliga enheter som ansöker om detta, kommer Markit att från webbplatsen www.creditfixings.com ta bort klausuler som utesluter användningen av slutpriset för börshandelsändamål och kommer inte att kräva licens för slutpriset eller ta ut royalties i de fall ISDA har beviljat en licens.

(16) Markit åtar sig att genomföra dessa åtaganden med verkan från dagen för delgivningen av kommissionens beslut enligt artikel 9.1 i förordning (EG) nr 1/2003, så länge Markit äger och kontrollerar indexen eller under en period av tio år, beroende på vilken dag som infaller först.

(17) Åtagandena offentliggörs på generaldirektoratets för konkurrens webbplats:

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

4. **Uppmaning att lägga fram synpunkter**

(18) Med förbehåll för resultatet av marknadstestet avser kommissionen att anta ett beslut enligt artikel 9.1 i förordning (EG) nr 1/2003 om att göra de åtaganden bindande som sammanfattas ovan och som offentliggjorts på generaldirektoratets för konkurrens webbplats.

(19) I enlighet med artikel 27.4 i förordning (EG) nr 1/2003 uppmanar kommissionen berörda tredje män att lägga fram sina synpunkter på de föreslagna åtagandena. Dessa synpunkter måste ha inkommit till kommissionen senast en månad efter dagen för offentliggörandet av detta meddelande. Berörda tredje män ombeds också att lämna in en icke-konfidentiell version av sina synpunkter, där uppgifter som de anser vara affärshemligheter och andra konfidentiella uppgifter bör strykas och vid behov ersättas med en icke-konfidentiell sammanfattning eller av orden ”affärshemligheter” eller ”konfidentiella uppgifter”. Tredje män får även under exceptionella omständigheteter lägga fram synpunkter anonymt och får i så fall lämna in en icke-konfidentiell version som maskerar företagets identitet.

(20) Synpunkter och kommentarer bör helst vara motiverade och innehålla relevanta faktauppgifter. Kommissionen ber er också att föreslå en möjlig lösning om ni anser att någon aspekt av de föreslagna åtagandena medför några problem.

(21) Synpunkterna kan, med angivande av referens AT.39745 CDS Information Market, sändas till kommissionen per e-post (COMP-GREFFE-ANTITRUST@ec.europa.eu) eller post till följande adress:

Europeiska kommissionen
Generaldirektoratet för konkurrens
Registreringsenheten för antitrustärenden
1049 Bruxelles/Brussel
BELGIEN