C/2025/2798

23.5.2025 г.

Окончателен доклад на служителя по изслушването ([1])

Дело M.10806 — BROADCOM / VMWARE

(C/2025/2798)

1. ВЪВЕДЕНИЕ

1. На 15 ноември 2022 г. Комисията получи уведомление за планирана концентрация със съюзно измерение съгласно член 4 от Регламента за сливанията ([2]), чрез която Broadcom, Inc ([3]). (наричано „Broadcom“ или „уведомяващата страна“) възнамерява да придобие по смисъла на член 3, параграф 1, буква б) от Регламента за сливанията едноличен контрол върху VMware, Inc ([4]). (наричано „VMware“ и заедно с Broadcom наричани „страните“) („планираната сделка“).

2. ПРОЦЕДУРА

2.1. Решение по член 6, параграф 1

2. На 20 декември 2022 г. Комисията прие решение за откриване на производство по член 6, параграф 1, буква в) от Регламента за сливанията („решение по член 6, параграф 1, буква в)“), тъй като през първия етап от проучването възникнаха сериозни съмнения относно съвместимостта на предложената сделка с вътрешния пазар. Освен това на 21 декември 2022 г. тя предостави ключови документи на уведомяващата страна.

3. На 13 януари 2023 г. уведомяващата страна представи своя отговор на решението по член 6, параграф 1, буква в).

2.2. Първо удължаване на срока

4. На 12 януари 2023 г. Комисията прие две решения в съответствие с член 11, параграф 3 от Регламента за сливанията, с които от всяка от страните съответно се изисква да предостави до 23 януари 2023 г. информация, която е била обект на предходно искане за информация ([5]). Приложимият срок, посочен в член 10, параграф 3 от Регламента за сливанията, беше спрян ([6]) от 24 януари 2023 г. до 15 февруари 2023 г.

2.3. Второ удължаване на срока

5. На 13 март 2023 г., със съгласието на уведомяващата страна, вторият етап от проучването беше удължен с 10 работни дни в съответствие с член 10, параграф 3, втора алинея от Регламента за сливанията.

([1]) Съгласно членове 16 и 17 от Решение 2011/695/ЕС на председателя на Европейската комисия от 13 октомври 2011 г. относно функцията и мандата на служителя по изслушването в някои производства по конкуренция (ОВ L 275, 20.10.2011 г., стр. 29) („Решение 2011/695/ЕС“ или „мандат на служителя по изслушването“).

([2]) Регламент (ЕО) № 139/2004 на Съвета от 20 януари 2004 г. относно контрола върху концентрациите между предприятия (ОВ L 24, 29.1.2004 г., стр. 1) („Регламентът за сливанията“).

([3]) Broadcom е глобално предприятие за хардуер, което доставя, наред с другото, мрежови интерфейсни карти („NICs“), Fibre Channel адаптери за хост шина („FC HBAs“) и адаптери за съхранение и което разшири дейността си, за да обхване софтуерните пазари, главно за приложения за сигурност и за централни процесори.

([4]) VMware е глобално предприятие за софтуер за виртуализация, което доставя, наред с другото, софтуер за виртуализация на сървъри в локална и частна среда за изчисления в облак, като този софтуер е оперативно съвместим с широк набор от хардуер, включително NICs, FC HBAs и адаптери за съхранение.

([5]) Исканията за информация са изпратени на страните на 22 декември 2022 г.

([6]) На 23 януари 2023 г. страните представиха исканата информация. На 27 януари обаче Broadcom изпрати преработен регистрационен файл с искане за запазване на поверителност и допълнителна партида документи. С оглед на тази допълнителна информация Комисията уведоми Broadcom с електронно писмо за решението си да спре срока със задна дата, считано от 24 януари 2023 г.

2.4. **Изложение на възраженията**

6. На 12 април 2023 г. Комисията прие изложение на възраженията („ИВ“), за което уведомяващата страна беше официално уведомена на 13 април 2023 г., след като на 12 април 2023 г. беше изпратено предварително копие.

7. Крайният срок за представяне на становищата на страните беше 26 април 2023 г.

2.5. **Достъп до преписката по делото след ИВ**

8. Уведомяващата страна получи достъп до преписката по делото на 13 април 2023 г. чрез криптирана папка в zip формат, изпратена по електронна поща („първоначален достъп до преписката по делото“).

9. С адресирано до служителя по изслушването писмо от 20 април 2023 г. Broadcom отправи искане за допълнителен достъп до преписката по делото в съответствие с член 7 от Решение 2011/695/ЕС („първо искане по член 7“). Broadcom поиска по-специално да бъде разрешен достъп на външните му консултанти, поне чрез т.нар. „чист екип“ или друга процедура с ограничен достъп, до: i) редица документи, до които Broadcom изобщо не е получавало достъп; ii) определени редактирани части от документи, които вече са предоставени на Broadcom по време на първоначалния достъп до преписката по делото; iii) отговори на въпросници с избор между няколко отговора, изпратени на трети страни в контекста на пазарното проучване.

10. По мое искане ГД „Конкуренция“ предприе последващи действия във връзка с исканията на Broadcom и на 25 април 2023 г. предостави достъп на външния съветник на Broadcom до доказателствата, посочени в подточки i) и ii) по-горе, чрез зала за данни ([7]). ГД „Конкуренция“ също така предприе последващи действия във връзка с искането по точка iii), като предостави допълнителни разяснения относно отговорите на въпросниците с избор между няколко отговора.

2.6. **Отговор на изложението на възраженията**

11. На 26 април 2023 г. уведомяващата страна представи своя отговор на ИВ („отговор на ИВ“) до крайния срок, определен от ГД „Конкуренция“. В отговора на ИВ уведомяващата страна поиска провеждането на официално устно изслушване.

2.7. **Заинтересовани трети лица**

12. В хода на производството допуснах две предприятия като заинтересовани трети лица съгласно член 5 от Решение 2011/695/ЕС. Заинтересованите трети лица получиха неповерителна версия на ИВ.

13. Едно от предприятията изрази интерес да участва в потенциално устно изслушване и беше официално поканено на устното изслушване на 28 април 2023 г. съгласно член 6, параграф 2 от Решение 2011/695/ЕС. На 3 май 2023 г. обаче същото предприятие оттегли искането си за участие в устното изслушване. Другото предприятие изрази интерес да участва в устното изслушване, но отхвърлих искането му главно поради закъснението му ([8]).

3. **УСТНО ИЗСЛУШВАНЕ И ПРОЦЕДУРА СЛЕД УСТНОТО ИЗСЛУШВАНЕ**

14. Официалното устно изслушване се състоя на 5 май 2023 г. („устно изслушване“)

15. В залата присъстваха делегати, представляващи страните, Комисията и компетентният орган на държава членка. От разстояние участваха допълнителни представители на страните, компетентните органи на държави членки и Комисията.

([7]) Документите бяха качени, със съгласието на доставчика на данни, в залата за данни на отделни дати (а именно 25, 26 и 28 април 2023 г. и 2 и 3 май 2023 г.). Първоначално достъпът до залата за данни беше предоставен до 28 април 2023 г. На 28 април 2023 г. достъпът до залата за данни беше удължен до 3 май 2023 г.

([8]) Искането за присъствие на устното изслушване беше отправено на 2 май 2023 г. на етап, на който дневният ред на устното изслушване беше практически окончателен и имаше малко възможности за приемане на допълнителни участници.

3.1. **Достъп до преписката по делото след устното изслушване**

16. След устното изслушване вечерта на 8 май 2023 г. правният съветник на Broadcom изпрати допълнително искане по член 7 („второ искане по член 7“). Във второто искане по член 7 Broadcom поиска допълнителен достъп до: i) неповерителната версия на доклада от залата за данни, твърдейки, че неповерителната версия на доклада е била прекомерно редактирана; ii) редица отговори на един от въпросниците за допитването до участниците на пазара ([9]), изпратени на трети страни в контекста на пазарното проучване; и iii) копия от всички проекти на протоколи от разговорите, разменени между Комисията и трети страни, твърдейки, че „съгласуваните протоколи“ от разговорите с трети страни, включени в преписката на Комисията, не представляват точен запис на изявленията на третата страна и че преписката на Комисията по принцип следва да включва записи и/или пълни стенографски протоколи на тези разговори.

17. С оглед на гореизложеното счетох, че по същество първото искане по член 7 е частично изпълнено от ГД „Конкуренция“ (вж. точка 10 по-горе) и частично заменено от второто искане по член 7, и съответно уведомих Broadcom на 25 май 2023 г.

18. Що се отнася до второто искане по член 7, на 23 юни приех решение съгласно член 7 от мандата на служителя по изслушването, с което отхвърлих второто искане по член 7. Информирах Broadcom за това на 24 юни 2023 г.

19. Както е посочено в точка 16 по-горе, във второто искане по член 7 Broadcom подчертава, че досието на Комисията не съдържа „пълни стенографски протоколи“ и/или записи на разговорите на Комисията с участниците на пазара, а единствено съгласувани протоколи от разговорите. Broadcom твърди, че тези съгласувани протоколи не представляват точни записи на действителните изявления на третите страни и по отношение на редица разговори поиска достъп до копия от всички проекти на протоколите, разменени между Комисията и трети страни.

20. Съдът на Европейския съюз („Съдът на ЕС“) тълкува член 19, параграф 1 от Регламент (ЕО) № 1/2003 ([10]) на Съвета и член 3 от Регламент (ЕО) № 773/2004 ([11]) на Комисията в поредица от решения ([12]), с които се изяснява обхватът на задължението на Комисията да записва изявленията, направени по време на разговорите, предназначени за събиране на информация за целите на проучване. Искането на Broadcom надхвърля изискванията, наложени на Комисията от тази съдебна практика, която не се прилага пряко за производствата, провеждани съгласно Регламента за сливанията ([13]).

21. Според мен няма основание да се изискват „пълни стенографски протоколи“ или цялостни аудиозаписи на интервюта или телефонни разговори в рамките на производство по сливане. Не виждам причина в случаите на сливане да се прилагат по-строги изисквания за записване, отколкото в производствата, провеждани съгласно Регламент (ЕО) № 1/2003. Докато Комисията предоставя достъп, по искане на адресата на ИВ, до надежден и достатъчно подробен запис на съдържанието на среща или покана за събиране на информация от значение за проучването (като например съгласуван протокол от разговора), правото на защита по принцип е гарантирано в достатъчна степен.

([9]) Въпросник 4 от първия етап от проучването.

([10]) Регламент (ЕО) № 1/2003 на Съвета от 16 декември 2002 г. относно прилагането на правилата за конкуренция, предвидени в членове 81 и 82 от Договора (ОВ L 1, 4.1.2003 г., стр. 1).

([11]) Регламент (ЕО) № 773/2004 на Комисията от 7 април 2004 г. относно водените от Комисията производства съгласно членове 81 и 82 от Договора за ЕО (ОВ L 123, 27.4.2004 г., стр. 18).

([12]) Вж. например решение от 6 септември 2017 г., Intel Corp./Комисия, C-413/14 P, EU:C:2017:632, точки 84—87 и 90—91 и решение от 15 юни 2022 г., Qualcomm Inc./Комисия, T-235/18, EU:T:2022:358, точки 184—185 и 190—199.

([13]) За разлика от член 3 от Регламент (ЕО) № 773/2004, член 11, параграф 7 от Регламента за сливанията не съдържа никакво позоваване на „записи“ на телефонни разговори или подобни контакти.

22. Отхвърлих искането за достъп до цялата кореспонденция във връзка с изготвянето на съгласуван протокол, като, наред с други причини, взех предвид: явно поверителния характер на обмена на информация (който се отнася главно до искания за поверителност от трети страни съгласно член 18 от Регламент (ЕО) № 802/2004 на Комисията ([14])); липсата на каквито и да било индикации, които да сочат, че съгласуваните протоколи са по някакъв начин подвеждащи или неточни; и факта, че за повечето разговори Broadcom е имало достъп не само до съгласуваните протоколи, но и до дневния ред, споделен от ГД „Конкуренция“ с трети страни преди всяка покана.

3.2. **Трето удължаване на срока**

23. На 12 май 2023 г. срокът на втория етап от проучването беше удължен с 3 работни дни по искане на уведомяващата страна и в съгласие с нея съгласно член 10, параграф 3, втора алинея, първо изречение от Регламента за сливанията.

4. **ПРЕДЛОЖЕНИЕ ЗА ПОЕМАНЕ НА АНГАЖИМЕНТИ И ДОПИТВАНЕ ДО УЧАСТНИЦИТЕ НА ПАЗАРА**

24. На 16 май 2023 г., в съответствие с член 8, параграф 2 от Регламента за сливанията, уведомяващата страна представи ангажименти с оглед да приведе планираната сделка в съответствие с вътрешния пазар и функционирането на Споразумението за ЕИП („първоначални ангажименти“).

25. На 23 май 2023 г. Комисията започна допитване до участниците на пазара във връзка с първоначалните ангажименти, представени от уведомяващата страна.

26. На 8 юни 2023 г. Комисията предостави на уведомяващата страна подробна обратна информация относно резултатите от допитването до участниците на пазара.

27. На 14 юни 2023 г., след коментарите на Комисията относно първоначалните ангажименти, уведомяващата страна представи изменен набор от ангажименти в съответствие с член 8, параграф 2 от Регламента за сливанията, за да отговори по-добре на опасенията по отношение на конкуренцията, посочени в ИВ („окончателни ангажименти“).

4.1. **Достъп до преписката по делото след окончателните ангажименти**

28. На 29 юни 2023 г., в деня преди създаването на Консултативния комитет, ГД „Конкуренция“ предостави на страните достъп до три допълнителни документа посредством криптирана папка в zip формат, изпратена по електронна поща.

5. **ПРОЕКТОРЕШЕНИЕТО**

29. С проекторешението планираната сделка се обявява за съвместима с вътрешния пазар и Споразумението за ЕИП при пълно спазване на окончателните ангажименти.

30. Съгласно член 16, параграф 1 от Решение 2011/695/ЕС в окончателния доклад се разглежда въпроса дали проектът на решение разглежда само възраженията, по отношение на които на страните е била предоставена възможност да изразят своите становища.

31. След като прегледах проекта на решение, стигнах до извода, че той не разглежда никакви възражения, по отношение на които на страните не е била предоставена възможност да изразят своите становища.

([14]) Регламент (ЕО) № 802/2004 на Комисията от 7 април 2004 година за прилагане на Регламент (ЕО) № 139/2004 на Съвета за контрола върху концентрациите между предприятиятаТекст от значение за ЕИП (ОВ L 133, 30.4.2004 г., стр. 1).

6. **ЗАКЛЮЧЕНИЕ**

32. Моето заключение е, че по това дело е било зачетено ефективното упражняване на процедурните права на страните.

Брюксел, 30 юни 2023 г.

Eric GIPPINI FOURNIER
Служител по изслушването