C/2025/2798

23.5.2025

Závěrečná zpráva úředníka pro slyšení ([1])

Věc M.10806 – BROADCOM / VMWARE

(C/2025/2798)

1. ÚVOD

1. Dne 15. listopadu 2022 obdržela Komise oznámení o navrhovaném spojení s významem pro Unii podle článku 4 nařízení o spojování ([2]), kterým podnik Broadcom, Inc ([3]). (dále jen „Broadcom“ nebo „oznamující strana“) hodlá ve smyslu čl. 3 odst. 1 písm. b) nařízení o spojování získat výhradní kontrolu nad podnikem VMware, Inc ([4]). („VMware“ a společně s podnikem Broadcom („strany“) (dále jen „navrhovaná transakce“).

2. POSTUP

2.1 Rozhodnutí podle čl. 6 odst. 1

2. Dne 20. prosince 2022 přijala Komise rozhodnutí o zahájení řízení podle čl. 6 odst. 1 písm. c) nařízení o spojování (dále jen „rozhodnutí podle čl. 6 odst. 1 písm. c)“), neboť první fáze šetření vyvolala vážné pochybnosti o slučitelnosti navrhované transakce s vnitřním trhem. Dne 21. prosince 2022 dále poskytla oznamující straně klíčové dokumenty.

3. Dne 13. ledna 2023 předložila oznamující strana svou odpověď na rozhodnutí podle čl. 6 odst. 1 písm. c).

2.2 První prodloužení lhůty

4. Dne 12. ledna 2023 přijala Komise dvě rozhodnutí podle čl. 11 odst. 3 nařízení o spojování, v nichž po obou stranách požadovala poskytnutí informací (do 23. ledna 2023), o něž žádala v předchozí žádosti o informace ([5]). Lhůta na poskytnutí informací podle čl. 10 odst. 3 nařízení o spojování byla pozastavena ([6]) od 24. ledna 2023 do 15. února 2023.

2.3 Druhé prodloužení lhůty

5. Dne 13. března 2023 byla po dohodě s oznamující stranou prodloužena druhá fáze šetření podle čl. 10 odst. 3 druhého pododstavce nařízení o spojování o deset pracovních dnů.

([1]) Podle článků 16 a 17 rozhodnutí předsedy Evropské komise 2011/695/EU ze dne 13. října 2011 o mandátu úředníka pro slyšení v určitých řízeních ve věcech hospodářské soutěže (Úř. věst. L 275, 20.10.2011, s. 29) (dále jen „rozhodnutí 2011/695/EU“ nebo „mandát úředníka pro slyšení“).

([2]) Nařízení Rady (ES) č. 139/2004 ze dne 20. ledna 2004 o kontrole spojování podniků (nařízení ES o spojování) (Úř. věst. L 24, 29.1.2004, s. 1), (dále jen „nařízení o spojování“).

([3]) Broadcom je globální hardwarová společnost, která dodává mimo jiné síťové karty (dále jen „NIC“), hostitelské adaptéry Fiber Channel (dále jen „FC HBA“) a adaptéry pro úložiště a která se rozšířila na softwarové trhy, zejména pro bezpečnostní aplikace a aplikace pro sálové počítače.

([4]) VMware je globální virtualizační softwarová společnost, která dodává mimo jiné místní software pro virtualizaci serverů a v soukromém cloudovém prostředí, interoperabilní s širokou škálou hardwaru, včetně karet NIC, adaptérů FC HBA a adaptérů pro úložiště.

([5]) Žádosti o informace zaslané stranám dne 22. prosince.

([6]) Dne 23. ledna 2023 předložily strany požadované informace. Dne 27. ledna však Broadcom zaslal revidovaný protokol o povinnosti mlčenlivosti (*LPP*) a další soubor dokumentů. S ohledem na toto dodatečné podání se Komise e-mailem adresovaným podniku Broadcom rozhodla pozastavit tuto lhůtu se zpětnou platností od 24. ledna 2023.

2.4 **Prohlášení o námitkách**

6. Dne 12. dubna 2023 přijala Komise prohlášení o námitkách, které bylo oznamující straně formálně oznámeno dne 13. dubna 2023 poté, co byla dne 12. dubna 2023 zaslána předběžná kopie.

7. Strany měly předložit své připomínky do 26. dubna 2023.

2.5 **Přístup ke spisu v návaznosti na prohlášení o námitkách**

8. Oznamující straně byl dne 13. dubna 2023 umožněn přístup ke spisu prostřednictvím šifrované složky „.zip" zaslané e-mailem (dále jen „počáteční přístup ke spisu").

9. Dopisem ze dne 20. dubna 2023 zaslaným úředníkovi pro slyšení podal podnik Broadcom podle článku 7 rozhodnutí 2011/695/EU další žádost o přístup ke spisu (dále jen „první žádost podle článku 7"). Podnik Broadcom zejména požádal, aby jeho externím poradcům byl umožněn přístup, alespoň prostřednictvím tzv. čistého týmu (clean team) nebo jiného způsobu s omezeným přístupem, k: i) řadě dokumentů, k nimž nebyl podniku Broadcom poskytnut přístup vůbec; ii) některým upraveným částem dokumentů, které již byly podniku Broadcom poskytnuty během počátečního přístupu ke spisu; iii) odpovědím na dotazníky s výběrem správných odpovědí zaslané třetím stranám v souvislosti se šetřením trhu.

10. GŘ pro hospodářskou soutěž na mou žádost reagovalo na žádosti podniku Broadcom a dne 25. dubna 2023 poskytlo přístup externímu právnímu zástupci podniku Broadcom k důkazům uvedeným výše v bodech i) a ii) prostřednictvím datové místnosti ([7]). GŘ pro hospodářskou soutěž rovněž reagovalo na žádost uvedenou v bodě iii) a poskytlo další vysvětlení k odpovědím na dotazníky s výběrem správných odpovědí.

2.6 **Odpověď na prohlášení o námitkách**

11. Dne 26. dubna 2023 oznamující strana ve lhůtě stanovené GŘ pro hospodářskou soutěž předložila svou odpověď na prohlášení o námitkách. V odpovědi na prohlášení o námitkách požádala oznamující strana o uspořádání formálního ústního slyšení.

2.7 **Zúčastněné třetí osoby**

12. V průběhu řízení jsem připustil dva podniky jako zúčastněné třetí osoby podle článku 5 rozhodnutí 2011/695/EU. Zúčastněným třetím osobám bylo poskytnuto nedůvěrné znění prohlášení o námitkách.

13. Jeden z podniků vyjádřil zájem o účast na případném ústním slyšení a byl formálně pozván k ústnímu slyšení dne 28. dubna 2023 podle čl. 6 odst. 2 rozhodnutí 2011/695/EU. Dne 3. května 2023 však tentýž podnik svou žádost o účast na ústním slyšení stáhl. Druhý podnik vyjádřil zájem o účast na ústním slyšení, ale jeho žádost jsem zamítl zejména z důvodu jejího pozdního podání ([8]).

3. **ÚSTNÍ SLYŠENÍ A ŘÍZENÍ PO ÚSTNÍM SLYŠENÍ**

14. Formální ústní slyšení se konalo dne 5. května 2023 (dále jen „ústní slyšení").

15. Byli u něj přítomni delegáti zastupující strany, Komise a příslušný orgán členského státu. Distančně se zúčastnili další zástupci stran, příslušných orgánů členských států a Komise.

([7]) Dokumenty byly se souhlasem poskytovatele údajů vloženy do datové místnosti v různých dnech (konkrétně 25., 26. dubna a 28. dubna 2023 a 2. a 3. května 2023). Přístup do datové místnosti byl původně povolen do 28. dubna 2023. Dne 28. dubna 2023 byl přístup do datové místnosti prodloužen do 3. května 2023.

([8]) Žádost o účast na ústním slyšení byla podána dne 2. května 2023 ve fázi, kdy byl pořad jednání ústního slyšení prakticky definitivní a byl jen malý prostor pro přijetí dalších účastníků.

3.1 **Přístup ke spisu po ústním slyšení**

16. Po ústním slyšení zaslal právní zástupce podniku Broadcom večer 8. května 2023 dodatečnou a doplňující žádost podle článku 7 (dále jen „druhá žádost podle článku 7“). Ve druhé žádosti podle článku 7 požádal podnik Broadcom o další přístup k: i) nedůvěrné verzi zprávy z datové místnosti, s námitkou, že nedůvěrné znění zprávy bylo nadměrně redigováno; ii) řadě odpovědí na jeden dotazník s tržním testem ([9]) zaslaný třetím stranám v souvislosti s šetřením trhu a iii) kopiím všech návrhů zápisů z hovorů vyměněných mezi Komisí a třetími stranami, s námitkou, že „odsouhlasený zápis“ z hovorů se třetími stranami obsažený ve spisu Komise nepředstavuje přesné záznamy o prohlášeních třetí strany a že spis Komise by měl v zásadě obsahovat záznamy a/nebo doslovné přepisy těchto hovorů.

17. S ohledem na výše uvedené jsem dospěl k závěru, že podstata první žádosti podle článku 7 (viz bod 10 výše) byla GŘ pro hospodářskou soutěž částečně splněna a částečně nahrazena druhou žádostí podle článku 7, a dne 25. května 2023 jsem o tom informoval podnik Broadcom.

18. Pokud jde o druhou žádost podle článku 7, dne 23. června jsem přijal rozhodnutí podle článku 7 mandátu úředníka pro slyšení, kterým byla druhá žádost podle článku 7 zamítnuta. Dne 24. června 2023 jsem o tom informoval podnik Broadcom.

19. Jak je uvedeno v bodě 16 výše, podnik Broadcom ve druhé žádosti podle článku 7 zdůraznil, že spis Komise neobsahuje „doslovné přepisy“ a/nebo záznamy z hovorů Komise s účastníky trhu, ale výhradně odsouhlasené zápisy z hovorů. Podnik Broadcom tvrdil, že tento odsouhlasený zápis nepředstavuje přesné záznamy o skutečných prohlášeních třetí strany, a v souvislosti s řadou hovorů požádal o přístup ke kopiím všech návrhů zápisů vyměněných mezi Komisí a třetími stranami.

20. Soudní dvůr Evropské unie (dále jen „Soudní dvůr“) vyložil čl. 19 odst. 1 nařízení Rady (ES) č. 1/2003 ([10]) a článek 3 nařízení Komise (ES) 773/2004 ([11]) v řadě rozsudků ([12]), které objasňují rozsah povinnosti Komise zaznamenávat prohlášení učiněná během dotazování s cílem shromáždit informace pro účely šetření. Žádost podniku Broadcom šla nad rámec požadavků, které Komisi ukládá tato judikatura, jež se přímo nevztahuje na řízení vedená podle nařízení o spojování ([13]).

21. Podle mého názoru neexistuje žádný základ pro požadavek „doslovného přepisu“ nebo integrálního zvukového záznamu dotazování nebo telefonních hovorů v rámci řízení o spojování podniků. Nevidím žádný důvod, proč by se na případy spojování podniků vztahovaly přísnější požadavky na zaznamenávání než na řízení vedená podle nařízení (ES) č. 1/2003. Pokud Komise na žádost adresáta prohlášení o námitkách poskytne přístup ke spolehlivému a dostatečně podrobnému záznamu o obsahu schůzky nebo hovoru, jehož cílem je shromáždit informace relevantní pro šetření (např. odsouhlasený zápis z rozhovoru), je právo na obhajobu v zásadě dostatečně chráněno.

([9]) Dotazník č. 4 v rámci první fáze šetření.

([10]) Nařízení Rady (ES) č. 1/2003 ze dne 16. prosince 2002 o provádění pravidel hospodářské soutěže stanovených v článcích 81 a 82 Smlouvy, Úř. věst. L 1, 4.1.2003, s. 1.

([11]) Nařízení Komise (ES) č. 773/2004 ze dne 7. dubna 2004 o průběhu řízení Komise podle článků 81 a 82 Smlouvy o ES, Úř. věst. L 123, 27.4.2004, s. 18.

([12]) Viz například rozsudek ze dne 6. září 2017, Intel Corp. v Komise, C-413/14 P, EU:C:2017:632, body 84–87 a 90–91, a rozsudek ze dne 15. června 2022, Qualcomm Inc. v Komise, T-235/18, EU:T:2022:358, body 184–185 a 190–199.

([13]) Na rozdíl od článku 3 nařízení č. 773/2004 neobsahuje čl. 11 odst. 7 nařízení o spojování žádný odkaz na „záznamy“ telefonních hovorů nebo podobných kontaktů.

22. Žádost o přístup ke všem výměnám informací týkajících se přípravy odsouhlaseného zápisu jsem zamítl, mimo jiné s přihlédnutím k těmto důvodům: zjevně důvěrná povaha výměn (které se týkaly především žádostí třetích stran o zachování důvěrnosti podle článku 18 nařízení Komise (ES) č. 802/2004 ([14])), neexistence indicií nasvědčujících tomu, že odsouhlasený zápis byl nějakým způsobem zavádějící nebo nepřesný, a skutečnost, že podnik Broadcom měl u většiny hovorů přístup nejen k odsouhlasenému zápisu, ale také k programu, který GŘ pro hospodářskou soutěž sdílelo se třetími stranami před každým hovorem.

3.2 **Třetí prodloužení lhůty**

23. Dne 12. května 2023 byla na žádost a se souhlasem oznamující strany podle čl. 10 odst. 3 druhého pododstavce první věty nařízení o spojování prodloužena lhůta pro druhou fázi šetření o tři pracovní dny.

4. **NABÍDKA ZÁVAZKŮ A TRŽNÍ TEST**

24. Dne 16. května 2023 předložila oznamující strana závazky, které měly navrhovanou transakci učinit slučitelnou s vnitřním trhem a s fungováním Dohody o EHP podle čl. 8 odst. 2 nařízení o spojování (dále jen „počáteční závazky“).

25. Dne 23. května 2023 Komise zahájila tržní test počátečních závazků předložených oznamující stranou.

26. Komise poskytla oznamující straně podrobnou zpětnou vazbu k výsledku tržního testu dne 8. června 2023.

27. Dne 14. června 2023 předložila oznamující strana v návaznosti na připomínky Komise k počátečním závazkům upravený soubor závazků podle čl. 8 odst. 2 nařízení o spojování s cílem lépe řešit obavy z narušení hospodářské soutěže uvedené v prohlášení o námitkách (dále jen „konečné závazky“).

4.1 **Přístup ke spisu po předložení konečných závazků**

28. Dne 29. června 2023, den před zasedáním poradního výboru, poskytlo GŘ pro hospodářskou soutěž stranám přístup ke třem dalším dokumentům prostřednictvím šifrované složky „.zip“ zaslané e-mailem.

5. **NÁVRH ROZHODNUTÍ**

29. Za předpokladu, že budou konečné závazky zcela splněny, prohlašuje návrh rozhodnutí navrhovanou transakci za slučitelnou s vnitřním trhem a s Dohodou o EHP.

30. Podle čl. 16 odst. 1 rozhodnutí 2011/695/EU se v závěrečné zprávě zváží, zda se návrh rozhodnutí zabývá pouze připomínkami, u nichž byla stranám poskytnuta příležitost, aby oznámily svá stanoviska.

31. Po přezkoumání návrhu rozhodnutí jsem dospěl k závěru, že se nezabývá žádnou připomínkou, ohledně které by stranám nebyla poskytnuta příležitost vyjádřit svá stanoviska.

([14]) Nařízení Komise (ES) č. 802/2004 ze dne 7. dubna 2004, kterým se provádí nařízení Rady (ES) č. 139/2004 o kontrole spojování podniků (Úř. věst. L 133, 30.4.2004, s. 1).

6. **ZÁVĚR**

32. Mým závěrem je, že účinný výkon procesních práv stran byl v tomto případě respektován.

Brusel, 30. června 2023.

Eric GIPPINI FOURNIER
úředník pro slyšení