C/2025/2798

23.5.2025

Ärakuulamise eest vastutava ametniku lõpparuanne ([1])

Juhtum M.10806 – BROADCOM / VMWARE

(C/2025/2798)

1. SISSEJUHATUS

1. 15. novembril 2022 sai komisjon ühinemismääruse ([2]) artikli 4 kohase teatise liidu seisukohalt olulise kavandatava koondumise kohta, mille kohaselt Broadcom, Inc ([3]). („Broadcom“ või „teatise esitanud pool“) kavatseb omandada ainukontrolli ühinemismääruse artikli 3 lõike 1 punkti b tähenduses ettevõtja VMware, Inc ([4]). („VMware“ ja koos Broadcomiga „pooled“) üle („kavandatav tehing“).

2. MENETLUS

2.1. Artikli 6 lõike 1 kohane otsus

2. 20. detsembril 2022 võttis komisjon vastu otsuse algatada ühinemismääruse artikli 6 lõike 1 punkti c alusel menetlus („artikli 6 lõike 1 punkti c kohane otsus“), kuna uurimise esimeses etapis tekkisid tõsised kahtlused, kas kavandatav tehing on siseturuga kokkusobiv. Samuti edastas komisjon 21. detsembril 2022 teatise esitanud poolele olulised dokumendid.

3. 13. jaanuaril 2023 esitas teatise esitanud pool vastuse artikli 6 lõike 1 punkti c kohasele otsusele.

2.2. Tähtaja esimene pikendamine

4. 12. jaanuaril 2023 võttis komisjon vastu ühinemismääruse artikli 11 lõike 3 kohaselt kaks otsust, milles nõuti, et kumbki pool esitaks 23. jaanuariks 2023 ([5]) teabe, mille kohta pooltele teabenõue oli esitatud. Ühinemismääruse artikli 10 lõikes 3 osutatud kohaldatav tähtaeg peatati ([6]) 24. jaanuarist 2023 kuni 15. veebruarini 2023.

2.3. Tähtaja teine pikendamine

5. 13. märtsil 2023 pikendati kokkuleppel teatise esitanud poolega ühinemismääruse artikli 10 lõike 3 teise lõigu alusel uurimise teist etappi kümne tööpäeva võrra.

([1]) Vastavalt Euroopa Komisjoni presidendi 13. oktoobri 2011. aasta otsuse 2011/695/EL ärakuulamise eest vastutava ametniku ülesannete ja pädevuse kohta teatavates konkurentsimenetlustes (ELT L 275, 20.10.2011, lk 29) (edaspidi „otsus 2011/695/EL“) artiklitele 16 ja 17.

([2]) Nõukogu 20. jaanuari 2004. aasta määrus (EÜ) nr 139/2004 kontrolli kehtestamise kohta ettevõtjate koondumiste üle (EÜ ühinemismäärus) (ELT L 24, 29.1.2004, lk 1) („ühinemismäärus“).

([3]) Broadcom on ülemaailmne riistvaraga tegelev ettevõtja, mis pakub muu hulgas võrgukaarte („NIC“), adaptereid Fiber Channel Host-Bus („FC HBA“) ja salvestusadaptereid. Broadcom laiendas oma tegevust tarkvaraturule, peamiselt turva- ja suurarvutisektorile.

([4]) VMware on ülemaailmne virtualiseerimistarkvaraga tegelev ettevõtja, mis pakub muu hulgas serverite virtualiseerimistarkvara, mis on mõeldud kasutamiseks kohapealses keskkonnas ja privaatpilve keskkonnas. Tarkvara on koostalitlusvõimeline mitmesuguste riistvara-seadmetega, sealhulgas võrgukaardid, FC HBAd ja salvestusadapterid.

([5]) Teabenõuded saadeti pooltele 22. detsembril.

([6]) Pooled esitasid nõutud teabe 23. jaanuaril 2023. 27. jaanuaril saatis Broadcom aga muudetud LPP logifaili ja täiendava hulga dokumente. Selle lisateabe alusel otsustas komisjon peatada tähtaja tagasiulatuvalt alates 24. jaanuarist 2023 ja teavitas Broadcomi sellest e-kirja teel.

2.4. **Vastuväited**

6. 12. aprillil 2023 võttis komisjon vastu vastuväited, mis tehti teatise esitanud poolele ametlikult teatavaks 13. aprillil 2023, pärast eelkoopia saatmist 12. aprillil 2023.

7. Pooltele anti märkuste esitamiseks aega kuni 26. aprillini 2023.

2.5. **Juurdepääs toimikule pärast vastuväidete esitamist**

8. 13. aprillil 2023 anti teatise esitanud poolele juurdepääs toimikule e-kirjaga saadetud krüpteeritud zip-kausta kaudu („esimene juurdepääs toimikule“).

9. Ärakuulamise eest vastutavale ametnikule 20. aprillil 2023 saadetud kirjas taotles Broadcom toimikule täiendavat juurdepääsu vastavalt otsuse 2011/695/EL artiklile 7 („esimene artikli 7 kohane taotlus“). Broadcom palus eelkõige oma välisnõustajate jaoks vähemalt menetluse *clean team* või muu piiratud juurdepääsumenetluse kaudu juurdepääsu i) mitmele dokumendile, millele Broadcomile ei olnud juurdepääsu antud; ii) teatavatele kustutatud osadele neist dokumentidest, mis olid Broadcomile juba edastatud, kui talle anti esimest korda võimalus toimikuga tutvuda; iii) kolmandatele isikutele turu-uuringu raames saadetud valikvastustega küsimustikele vastustele.

10. Minu palvel vastas konkurentsi peadirektoraat Broadcomi taotlusele ja andis 25. aprillil 2023 Broadcomi välisnõustajale võimaluse tutvuda eespool punktides i ja ii nimetatud tõenditega andmeruumi kaudu ([7]). Konkurentsi peadirektoraat vastas ka punktis iii esitatud taotlusele ja selgitas täiendavalt valikvastustega küsimustikele antud vastuseid.

2.6. **Vastus vastuväidetele**

11. 26. aprillil 2023 esitas teatise esitanud pool oma vastuse vastuväidetele konkurentsi peadirektoraadi määratud tähtajaks. Vastuses vastuväidetele taotles teatise esitanud pool ametliku suulise ärakuulamise korraldamist.

2.7. **Huvitatud kolmandad isikud**

12. Menetluse käigus tunnistasin otsuse 2011/695/EL artikli 5 alusel huvitatud kolmandateks isikuteks kaks ettevõtjat. Huvitatud kolmandatele isikutele anti vastuväidete mittekonfidentsiaalne versioon.

13. Üks ettevõtjatest väljendas huvi osaleda võimalikul suulisel ärakuulamisel ja 28. aprillil 2023 kutsuti ta ametlikult suulisele ärakuulamisele vastavalt otsuse 2011/695/EL artikli 6 lõikele 2. 3. mail 2023 võttis see ettevõtja aga oma suulisel ärakuulamisel osalemise taotluse tagasi. Ka teine ettevõtja väljendas huvi osaleda suulisel ärakuulamisel, kuid lükkasin tema taotluse tagasi peamiselt seetõttu, et see saabus hilinemisega ([8]).

3. **SUULINE ÄRAKUULAMINE JA SUULISE ÄRAKUULAMISE JÄRGNE MENETLUS**

14. Ametlik suuline ärakuulamine („suuline ärakuulamine“) toimus 5. mail 2023.

15. Kohal olid poolte, komisjoni ja liikmesriigi pädeva asutuse esindajad. Distantsilt osalesid poolte, liikmesriikide pädevate asutuste ja komisjoni muud esindajad.

([7]) Andmepakkuja nõusolekul laaditi dokumendid andmeruumi üles eri aegadel (25., 26. ja 28. aprillil 2023 ning 2. ja 3. mail 2023). Juurdepääs andmeruumile anti esialgu kuni 28. aprillini 2023. 28. aprillil 2023 pikendati juurdepääsu 3. maini 2023.

([8]) Suulisel ärakuulamisel osalemise taotlus esitati 2. mail 2023, etapis, kus suulise kuulamise päevakord oli praktiliselt lõplik ja täiendavate osalejate kaasamiseks oli vähe võimalusi.

3.1. **Juurdepääs toimikule pärast suulist ärakuulamist**

16. Pärast suulist ärakuulamist saatis Broadcomi õigusnõustaja 8. mai 2023. aasta õhtul artikli 7 kohase täiendava taotluse („teine artikli 7 kohane taotlus“). Teises artikli 7 kohases taotluses palus Broadcom juurdepääsu järgmisele: i) andmeruumi aruande mittekonfidentsiaalsele versioonile, väites, et aruande mittekonfidentsiaalsest versioonist on eemaldatud liiga palju teavet; ii) teatavatele vastustele ühe turupõhisuse kontrolli küsimustikule, ([9]) mis oli saadetud kolmandatele isikutele turu-uuringu raames; ning iii) koopiatele kõigist komisjoni ja kolmandate isikute vahel vahetatud telefonikõnede protokollide kavanditest, väites, et komisjoni toimikus sisalduvad kolmandate isikutega tehtud kõnede kokkulepitud protokollid ei kujuta endast kolmanda isiku ütluste täpset salvestist ja et komisjoni toimik peaks põhimõtteliselt sisaldama nende kõnede salvestisi ja/või sõnasõnalisi transkriptsioone.

17. Eelöeldut arvesse võttes leidsin, et konkurentsi peadirektoraat oli osaliselt vastanud esimesele artikli 7 kohasele taotlusele (vt punkt 10), mis asendati osaliselt teise artikli 7 kohase taotlusega. Teavitasin sellest Broadcomi 25. mail 2023.

18. Seoses teise artikli 7 kohase taotlusega tegin 23. juunil otsuse 2011/695/EL artikli 7 alusel otsuse, millega lükkasin tagasi selle tagasi. Teavitasin sellest Broadcomi 24. juunil 2023.

19. Nagu on märgitud eespool punktis 16, rõhutas Broadcom teises artikli 7 kohases taotluses, et komisjoni toimik ei sisaldanud komisjoni ja turuosaliste vaheliste kõnede sõnasõnalisi transkriptsioone ja/või salvestisi, vaid üksnes kõnede kokkulepitud protokolle. Broadcom väitis, et need kokkulepitud protokollid ei kujuta endast kolmanda isiku tegelike ütluste täpseid salvestisi, ning taotles mitme kõne puhul juurdepääsu kõigile komisjoni ja kolmandate isikute vahel vahetatud kõneprotokollide kavandite koopiatele.

20. Euroopa Liidu Kohus on tõlgendanud Nõukogu määruse (EÜ) 1/2003 ([10]) artikli 19 lõiget 1 ja Komisjoni määruse (EÜ) 773/2004 ([11]) artiklit 3 mitmes kohtuotsuses, ([12]) milles on selgitatud komisjoni kohustust protokollida selliste küsitluste käigus tehtud ütlused, mille eesmärk on koguda uurimise jaoks teavet. Broadcomi taotlus ületas selle kohtupraktika kohaselt komisjonile seatud nõudeid ning need kohtuotsused ei ole ühinemismääruse alusel läbiviidavate menetluste suhtes vahetult kohaldatavad ([13]).

21. Minu arvates ei ole ühinemismenetluste raames alust nõuda küsitluste või telefonikõnede sõnasõnalisi transkriptsioone või täielikke helisalvestisi. Ma ei näe põhjust, miks tuleks ühinemisjuhtumite puhul kohaldada rangemaid nõudeid kui määruse (EÜ) 1/2003 kohaste menetluste puhul. Niikaua kui komisjon annab vastuväidete saaja taotlusel juurdepääsu sellise kohtumise või telefonivestluse sisu usaldusväärsele ja piisavalt üksikasjalikule salvestisele, mille eesmärk on koguda uurimise seisukohast olulist teavet (näiteks arutelude kokkulepitud protokoll), on kaitseõigus põhimõtteliselt piisavalt tagatud.

([9]) Uurimise esimese etapi küsimustik 4.

([10]) Nõukogu 16. detsembri 2002. aasta määrus (EÜ) nr 1/2003 asutamislepingu artiklites 81 ja 82 sätestatud konkurentsieeskirjade rakendamise kohta (EÜT L 1, 4.1.2003, lk 1).

([11]) Komisjoni 7. aprilli 2004. aasta määrus (EÜ) nr 773/2004, mis käsitleb EÜ asutamislepingu artiklite 81 ja 82 kohaste menetluste teostamist komisjonis (ELT L 123, 27.4.2004, lk 18).

([12]) Vt näiteks 6. septembri 2017. aasta kohtuotsus Intel Corp. *vs.* komisjon, C-413/14 P, ECLI:EU:C:2017:632, punktid 84–87 ja 90–91 ning 15. juuni 2022. aasta kohtuotsus Qualcomm Inc. *vs.* komisjon, T-235/18, ECLI:EU:T:2022:358, punktid 184–185 ja 190–199.

([13]) Vastupidiselt määruse 773/2004 artiklile 3 ei viidata ühinemismääruse artikli 11 lõikes 7 telefonikõnede või samalaadsete kontaktide „protokollidele“.

22. Lükkasin tagasi taotluse tutvuda kogu kokkulepitud protokollide koostamisega seotud teabevahetusega, võttes muu hulgas arvesse järgmist: teabevahetuse ilmselge konfidentsiaalsus (ehk peamiselt kolmandate isikute Komisjoni määruse (EÜ) nr 802/2004 ([14]) artikli 18 alusel esitatud konfidentsiaalsusnõuded); puuduvad mis tahes tõendid, mis viitaksid sellele, et kokkulepitud protokollid oleksid mingil määral eksitavad või ebatäpsed; ning asjaolu, et enamiku telefonivestluste puhul oli Broadcomil lisaks kokkulepitud protokollidele juurdepääs ka päevakorrale, mille konkurentsi peadirektoraat enne iga kõnet kolmandatele isikutele edastas.

3.2. **Tähtaja kolmas pikendamine**

23. 12. mail 2023 pikendati teavitava poole taotlusel ja temaga kokkuleppel ühinemismääruse artikli 10 lõike 3 teise lõigu esimese lause alusel uurimise teist etappi kolme tööpäeva võrra.

4. **PAKUTUD KOHUSTUSED JA TURUPÕHISUSE KONTROLL**

24. 16. mail 2023 esitas teatise esitanud pool ühinemismääruse artikli 8 lõike 2 kohaselt kohustused, et tagada kavandatava tehingu kokkusobivus siseturu ja EMP lepinguga („esialgsed kohustused“).

25. 23. mail 2023 algatas komisjon teatise esitanud poole esitatud esialgsete kohustuste turupõhisuse kontrolli.

26. 8. juunil 2023 andis komisjon teatise esitanud poolele turupõhisuse kontrolli tulemuste kohta üksikasjalikku tagasisidet.

27. Pärast komisjoni tähelepanekuid esialgsete kohustuste kohta esitas teatise esitanud pool 14. juunil 2023 ühinemismääruse artikli 8 lõike 2 kohaselt muudetud kohustuste paketi, et vastuväidetes tuvastatud konkurentsiprobleeme paremini lahendada („lõplikud kohustused“).

4.1. **Juurdepääs toimikule pärast lõplike kohustuste võtmist**

28. 29. juunil 2023, päev enne nõuandekomitee koosolekut, andis konkurentsi peadirektoraat pooltele e-kirjaga saadetud krüpteeritud zip-kausta kaudu juurdepääsu kolmele täiendavale dokumendile.

5. **OTSUSE EELNÕU**

29. Otsuse eelnõus kinnitatakse, et kavandatav tehing on kokkusobiv siseturu ja EMP lepingu toimimisega, tingimusel et täidetakse kõik lõplikud kohustused.

30. Otsuse nr 2011/695/EL artikli 16 lõike 1 kohaselt käsitletakse lõpparuandes seda, kas otsuse eelnõus käsitletakse ainult vastuväiteid, mille kohta pooltel oli võimalus esitada oma seisukohad.

31. Pärast otsuse eelnõu läbivaatamist järeldan, et selles ei käsitleta vastuväiteid, mille kohta pooltele ei ole antud võimalust oma seisukohad teatavaks teha.

([14]) Komisjoni määrus (EÜ) nr 802/2004, 7. aprill 2004, millega rakendatakse nõukogu määrust (EÜ) nr 139/2004 kontrolli kehtestamise kohta ettevõtjate koondumiste üleEMPs kohaldatav tekst (ELT L 133, 30.4.2004, lk 1).

6. **JÄRELDUS**

32. Järeldan, et kõnealuse juhtumi puhul on olnud tagatud poolte menetlusõiguste tõhus kasutamine.

Brüssel, 30. juuni 2023

Ärakuulamise eest vastutav ametnik
Eric GIPPINI FOURNIER