C/2025/2798

23.5.2025

Končno poročilo pooblaščenca za zaslišanje ([1])

Zadeva M.10806 – BROADCOM / VMWARE

(C/2025/2798)

1. UVOD

1. Komisija je 15. novembra 2022 prejela priglasitev predlagane koncentracije z razsežnostjo Unije v skladu s členom 4 uredbe o združitvah ([2]), s katero namerava podjetje Broadcom, Inc ([3]). (v nadaljnjem besedilu: Broadcom ali priglasitelj) pridobiti v smislu člena 3(1), točka (b), uredbe o združitvah izključni nadzor nad podjetjem VMware, Inc ([4]). (v nadaljnjem besedilu: VMware; v nadaljnjem besedilu skupaj z Broadcom: stranki) (v nadaljnjem besedilu: predlagana transakcija).

2. POSTOPEK

2.1 Sklep na podlagi člena 6(1)

2. Komisija je 20. decembra 2022 sprejela sklep o začetku postopka na podlagi člena 6(1), točka (c), uredbe o združitvah (v nadaljnjem besedilu: sklep na podlagi člena 6(1), točka (c)), saj je prva faza preiskave vzbudila resne pomisleke glede združljivosti predlagane transakcije z notranjim trgom. Poleg tega je priglasitelju 21. decembra 2022 predložila ključne dokumente.

3. Priglasitelj je 13. januarja 2023 predložil odgovor na sklep na podlagi člena 6(1), točka (c).

2.2 Prvo podaljšanje roka

4. Komisija je 12. januarja 2023 sprejela sklepa na podlagi člena 11(3) uredbe o združitvah, v skladu s katerima je morala vsaka od strank do 23. januarja 2023 predložiti informacije, ki so bile predmet prejšnje zahteve za informacije ([5]). Rok iz člena 10(3) uredbe o združitvah je bil 24. januarja 2023 zadržan ([6]) do 15. februarja 2023.

2.3 Drugo podaljšanje roka

5. 13. marca 2023 je bilo v dogovoru s priglasiteljem obdobje druge faze preiskave podaljšano za 10 delovnih dni v skladu s členom 10(3), drugi pododstavek, uredbe o združitvah.

([1]) V skladu s členoma 16 in 17 Sklepa 2011/695/EU predsednika Evropske komisije z dne 13. oktobra 2011 o funkciji in mandatu pooblaščenca za zaslišanje v nekaterih postopkih o konkurenci (UL L 275, 20.10.2011, str. 29; v nadaljnjem besedilu: Sklep 2011/695/EU ali mandat pooblaščenca za zaslišanje).

([2]) Uredba Sveta (ES) št. 139/2004 z dne 20. januarja 2004 o nadzoru koncentracij podjetij (Uredba ES o združitvah) (UL L 24, 29.1.2004, str. 1; v nadaljnjem besedilu: uredba o združitvah).

([3]) Broadcom je globalno podjetje za strojno opremo, ki med drugim dobavlja omrežne kartice, gostiteljske vmesnike optičnega kanala (v nadaljnjem besedilu: FC HBA) in adapterje za hrambo ter se je razširilo na trge programske opreme, predvsem programske opreme za varnost in osrednje računalnike.

([4]) VMware je globalno podjetje za programsko opremo za virtualizacijo, ki med drugim dobavlja programsko opremo za virtualizacijo strežnikov v prostorih podjetja in v okolju zasebnih oblakov, ki je interoperabilna s široko paleto strojne opreme, vključno z omrežnimi karticami, FC HBA in adapterji za hrambo.

([5]) Zahteva za informacije, ki je bila strankama poslana 22. decembra.

([6]) Stranki sta zahtevane informacije predložili 23. januarja 2023. Vendar je podjetje Broadcom 27. januarja poslalo spremenjen dnevnik o varovanju zaupnosti sporazumevanja med odvetnikom in stranko ter dodaten sklop dokumentov. Glede na to dodatno predložitev se je Komisija odločila, da podjetju Broadcom z elektronskim dopisom retroaktivno zadrži rok od 24. januarja 2023.

2.4 **Ugotovitve o možnih kršitvah**

6. Komisija je 12. aprila 2023 sprejela ugotovitve o možnih kršitvah, ki so bile uradno poslane priglasitelju 13. aprila 2023, potem ko je bil 12. aprila 2023 poslan predhodni izvod.

7. Rok za predložitev pripomb strank je bil 26. april 2023.

2.5 **Dostop do dokumentacije po ugotovitvah o možnih kršitvah**

8. Priglasitelju je bil 13. aprila 2023 omogočen dostop do dokumentacije s šifrirano mapo v formatu.zip, poslano po elektronski pošti (v nadaljnjem besedilu: začetni dostop do dokumentacije).

9. Podjetje Broadcom je z dopisom pooblaščencu za zaslišanje z dne 20. aprila 2023 zahtevalo dodatni dostop do dokumentacije v skladu s členom 7 Sklepa 2011/695/EU (v nadaljnjem besedilu: prva zahteva na podlagi člena 7). Podjetje Broadcom je zlasti zahtevalo, naj se odobri dostop njegovim zunanjim svetovalcem, vsaj prek ekipe, zavezane zaupnosti, ali katerega koli drugega postopka omejenega dostopa, do: (i) več dokumentov, do katerih podjetju Broadcom dostop sploh ni bil odobren; (ii) nekaterih redigiranih delov dokumentov, ki so bili podjetju Broadcom že predloženi med začetnim dostopom do dokumentacije; (iii) odgovorov na vprašalnike izbirnega tipa, ki so bili poslani tretjim osebam v okviru preiskave trga.

10. GD za konkurenco se je na mojo zahtevo odzval na zahtevo podjetja Broadcom in 25. aprila 2023 zunanjemu svetovalcu podjetja Broadcom odobril dostop do dokazov iz točk (i) in (ii) zgoraj prek podatkovne sobe ([7]). GD za konkurenco se je odzval tudi na zahtevo iz točke (iii) in zagotovil dodatna pojasnila o odgovorih na vprašalnike izbirnega tipa.

2.6 **Odgovor na ugotovitve o možnih kršitvah**

11. Priglasitelj je v roku, ki ga je določil GD za konkurenco, 26. aprila 2023 predložil svoj odgovor na ugotovitve o možnih kršitvah. V odgovoru je zahteval uradno ustno zaslišanje.

2.7 **Zainteresirane tretje osebe**

12. Med postopkom sem v skladu s členom 5 Sklepa 2011/695/EU kot zainteresirani tretji osebi priznal dve podjetji. Zainteresirani tretji osebi sta prejeli različico ugotovitev o možnih kršitvah, ki ni zaupna.

13. Eno od podjetij je izrazilo interes za sodelovanje na morebitnem ustnem zaslišanju in je bilo 28. aprila 2023 uradno povabljeno na ustno zaslišanje v skladu s členom 6(2) Sklepa 2011/695/EU. Vendar je to podjetje 3. maja 2023 umaknilo svojo zahtevo za sodelovanje na ustnem zaslišanju. Drugo podjetje je izrazilo zanimanje za sodelovanje na ustnem zaslišanju, vendar sem njegovo zahtevo zavrnil, predvsem zaradi pozne predložitve ([8]).

3. **USTNO ZASLIŠANJE IN POSTOPEK PO USTNEM ZASLIŠANJU**

14. Uradno ustno zaslišanje je potekalo 5. maja 2023 (v nadaljnjem besedilu: ustno zaslišanje).

15. V sobi so bili prisotni pooblaščenci, ki so zastopali stranki, Komisijo in pristojni organ države članice. Na daljavo so sodelovali dodatni predstavniki strank, pristojnih organov držav članic in Komisije.

([7]) Dokumenti so bili s soglasjem ponudnika podatkov naloženi v podatkovno sobo na ločene datume (tj. 25., 26. in 28. aprila 2023 ter 2. in 3. maja 2023). Dostop do podatkovne sobe je bil sprva odobren do 28. aprila 2023. 28. aprila 2023 je bil podaljšan do 3. maja 2023.

([8]) Prošnja za udeležbo na ustnem zaslišanju je bila predložena 2. maja 2023, ko je bil dnevni red ustnega zaslišanja praktično dokončen in ni bilo veliko možnosti za vključitev dodatnih udeležencev.

3.1 **Dostop do dokumentacije po ustnem zaslišanju**

16. Po ustnem zaslišanju je pravni zastopnik podjetja Broadcom 8. maja 2023 zvečer poslal dodatno in dopolnilno zahtevo na podlagi člena 7 (v nadaljnjem besedilu: druga zahteva na podlagi člena 7). Podjetje Broadcom je v drugi zahtevi na podlagi člena 7 zahtevalo dostop še do: (i) nezaupne različice poročila o podatkovni sobi, saj je trdilo, da je bila nezaupna različica poročila pretirano redigirana; (ii) vrste odgovorov na vprašalnike za tržni preizkus ([9]), ki so bili poslani tretjim osebam v okviru preiskave trga, in (iii) kopij vseh osnutkov zapisnikov klicev med Komisijo in tretjimi osebami, saj je trdilo, da „potrjeni zapisniki" klicev s tretjimi osebami, vključeni v dokumentacijo Komisije, niso točne evidence izjav tretjih oseb in da bi morala dokumentacija Komisije načeloma vključevati posnetke in/ali dobesedne prepise teh klicev.

17. Glede na navedeno sem menil, da je GD za konkurenco delno izpolnil vsebino prve zahteve na podlagi člena 7 (glej odstavek 10 zgoraj), delno pa jo je nadomestila druga zahteva na podlagi člena 7, zato sem 25. maja 2023 o tem ustrezno obvestil podjetje Broadcom.

18. V zvezi z drugo zahtevo na podlagi člena 7 sem 23. junija sprejel sklep v skladu s členom 7 mandata pooblaščenca za zaslišanje, s katerim sem zavrnil drugo zahtevo na podlagi člena 7. Podjetje Broadcom sem o tem ustrezno obvestil 24. junija 2023.

19. Kot je navedeno v odstavku 16 zgoraj, je podjetje Broadcom v drugi zahtevi na podlagi člena 7 poudarilo, da dokumentacija Komisije ne vsebuje „dobesednih prepisov" in/ali posnetkov klicev Komisije z udeleženci na trgu, temveč izključno potrjene zapisnike klicev. Podjetje Broadcom je trdilo, da ti potrjeni zapisniki niso točne evidence dejanskih izjav tretjih oseb, in je za več klicev zahtevalo dostop do kopij vseh osnutkov zapisnikov, ki so bili izmenjani med Komisijo in tretjimi osebami.

20. Sodišče Evropske unije je člen 19(1) Uredba Sveta (ES) št. 1/2003 ([10]) in člen 3 Uredba Komisije (ES) št. 773/2004 ([11]) razlagalo v vrsti sodb ([12]), ki pojasnjujejo obseg obveznosti Komisije, da evidentira izjave, dane med razgovori, namenjenimi zbiranju informacij za namene preiskave. Zahteva podjetja Broadcom je presegala zahteve, ki jih Komisiji nalaga ta sodna praksa, ki se ne uporablja neposredno za postopke na podlagi uredbe o združitvah ([13]).

21. Menim, da ni podlage za to, da se v postopkih nadzora koncentracij zahtevajo „dobesedni prepisi" ali celotni zvočni posnetki razgovorov ali telefonskih klicev. Ne vidim razloga, zakaj bi se v zadevah združitev uporabljale strožje zahteve glede evidentiranja kot v postopkih, ki potekajo na podlagi Uredbe (ES) št. 1/2003. Če Komisija na zahtevo naslovnika ugotovitev o možnih kršitvah zagotovi dostop do zanesljive in dovolj podrobne evidence o vsebini sestanka ali klica, namenjenega zbiranju informacij, pomembnih za preiskavo (kot so dogovorjeni zapisniki pogovora), so pravice do obrambe načeloma spoštovane v zadostni meri.

([9]) Vprašalnik 4 iz prve faze preiskave.

([10]) Uredba Sveta (ES) št. 1/2003 z dne 16. decembra 2002 o izvajanju pravil konkurence iz členov 81 in 82 Pogodbe (UL L 1, 4.1.2003, str. 1).

([11]) Uredba Komisije (ES) št. 773/2004 z dne 7. aprila 2004 v zvezi z vodenjem postopkov Komisije v skladu s členoma 81 in 82 Pogodbe o ustanovitvi Evropske skupnosti (UL L 123, 27.4.2004, str. 18).

([12]) Glej na primer sodbo z dne 6. septembra 2017, Intel Corp./Komisija, C-413/14 P, EU:C:2017:632, točke 84–87 in 90–91, ter sodbo z dne 15. junija 2022, Qualcomm Inc./Komisija, T-235/18, EU:T:2022:358, točke 184–185 in 190–199.

([13]) V nasprotju s členom 3 Uredbe (ES) št. 773/2004 člen 11(7) uredbe o združitvah ne vsebuje nobenega sklicevanja na „zapise" telefonskih klicev ali podobnih stikov.

22. Zahtevo za dostop do vseh izmenjav o pripravi potrjenih zapisnikov sem zavrnil, pri čemer sem med drugim upošteval: očitno zaupno naravo izmenjav (ki so se nanašale predvsem na zahtevke tretjih oseb za zaupno obravnavo v skladu s členom 18 Uredba Komisije (ES) št. 802/2004 ([14])), pomanjkanje indicev, ki bi kazali na to, da so bili potrjeni zapisniki na kakršen koli način zavajajoči ali netočni, ter dejstvo, da je imelo podjetje Broadcom za večino klicev dostop ne le do potrjenih zapisnikov, ampak tudi do dnevnega reda, ki ga je GD za konkurenco pred vsakim klicem delil s tretjimi osebami.

3.2 **Tretje podaljšanje roka**

23. 12. maja 2023 je bila druga faza preiskave podaljšana za tri delovne dni na zahtevo priglasitelja in v dogovoru z njim v skladu s členom 10(3), drugi pododstavek, prvi stavek, uredbe o združitvah.

4. **PREDLOŽENE ZAVEZE IN TRŽNI PREIZKUS**

24. Priglasitelj je 16. maja 2023 predložil zaveze zaradi zagotovitve združljivosti predlagane transakcije z notranjim trgom in delovanjem Sporazuma EGP v skladu s členom 8(2) uredbe o združitvah (v nadaljnjem besedilu: začetne zaveze).

25. Komisija je 23. maja 2023 začela tržni preizkus začetnih zavez, ki jih je predložil priglasitelj.

26. 8. junija 2023 je Komisija priglasitelju poslala podrobne povratne informacije o rezultatih tržnega preizkusa.

27. Po pripombah Komisije k prvotnim zavezam je priglasitelj 14. junija 2023 predložil spremenjen sklop zavez v skladu s členom 8(2) uredbe o združitvah, da bi se bolje obravnavali pomisleki glede konkurence, opredeljeni v ugotovitvah o možnih kršitvah (v nadaljnjem besedilu: končne zaveze).

4.1 **Dostop do dokumentacije po končnih zavezah**

28. GD za konkurenco je 29. junija 2023, dan pred sestankom Svetovalnega odbora, strankama odobril dostop do treh dodatnih dokumentov s šifrirano mapo v formatu.zip, poslano po elektronski pošti.

5. **OSNUTEK SKLEPA**

29. Z osnutkom sklepa se predlagana transakcija ob doslednem spoštovanju končnih zavez razglaša za združljivo z notranjim trgom in Sporazumom EGP.

30. V skladu s členom 16(1) Sklepa 2011/695/EU se v končnem poročilu preuči, ali se osnutek sklepa nanaša samo na očitke, v zvezi s katerimi so stranke imele priložnost izraziti svoja stališča.

31. Po pregledu osnutka sklepa ugotavljam, da se ne nanaša na nobene očitke, v zvezi s katerimi stranki ne bi imeli priložnosti izraziti svojih stališč.

([14]) Uredba Komisije (ES) št. 802/2004 z dne 7. aprila 2004 o izvajanju Uredbe Sveta (ES) št. 139/2004 o nadzoru koncentracij podjetij (UL L 133, 30.4.2004, str. 1).

6. **ZAKLJUČEK**

32. Menim, da se je v tej zadevi spoštovalo učinkovito uveljavljanje procesnih pravic strank.

V Bruslju, 30. junija 2023

Eric GIPPINI FOURNIER
Pooblaščenec za zaslišanje