

**Окончателен доклад на служителя по изслушването<sup>(1)</sup>****Дело M.7932 — Dow/DuPont**

(2017/C 353/04)

**I. ВЪВЕДЕНИЕ**

1. На 22 юни 2016 г. Европейската комисия (наричана по-нататък „Комисията“) получи уведомление за планирана концентрация в съответствие с член 4 от Регламента за сливанията<sup>(2)</sup>, чрез която предприятията The Dow Chemical Company (наричано по-нататък „Dow“), дружество майка на групата Dow, и E.I. du Pont de Nemours and Company (наричано по-нататък „DuPont“), дружество майка на групата DuPont, пристъпват към пълно сливане по смисъла на член 3, параграф 1, буква а) от Регламента за сливанията („сделката“). Dow и DuPont ще бъдат наричани общо „страните“.

**II. ПРОЦЕДУРА**

2. Първата фаза от проучването на Комисията породила сериозни съмнения относно съвместимостта на сделката с вътрешния пазар и със споразумението за ЕИП. На 11 август 2016 г. Комисията образува производство в съответствие с член 6, параграф 1, буква в) от Регламента за сливанията. На 26 август 2016 г. страните представиха писмени мнения по отношение на решението по член 6, параграф 1, буква в).

**Изложение на възраженията**

3. На 7 декември 2016 г. Комисията прие изложение на възраженията (ИВ), в което изразява предварителното становище, че сделката ще възпрепятства съществено ефективната конкуренция, включително конкуренцията в областта на продуктите и иновациите, при растителната защита. В ИВ се прави предварителната констатация, че сделката ще възпрепятства значително ефективната конкуренция при киселинните кополимери и йономерите (наричани по-нататък заедно „полиолефини“).
4. На страните бе даден срок до 21 декември 2016 г. да отговорят на ИВ. Те представиха съвместен отговор на тази дата, като поискаха официално устно изслушване.

**Достъп до преписката**

5. Страните получиха достъп до преписката посредством DVD и посредством криптирано електронно писмо на 8 и 20 декември 2016 г., на 6 и 23 януари 2017 г., на 2, 15 и 16 февруари 2017 г. и на 2, 10 и 13 март 2017 г. На 14, 15 и 16 декември 2016 г. бе организирана зала за данни за външните консултанти на страните.
6. Страните поискаха от ГД „Конкуренция“ да им предостави достъп до версии на неверителните доклади, предоставени в залата за данни, които са изменени в по-слаба степен, и след това отнесоха това искане до мен. Така на външните консултанти бе предоставена възможност да разгледат поверителните версии на тези доклади в помещението на Комисията на 22 декември 2016 г. и на 6 януари 2017 г., за да подготвят нови неверителни версии и поверителни становища, предназначени за Комисията.
7. Въпреки че предимно между страните и ГД „Конкуренция“ бяха проведени дискусии относно възможността или това доколко е осъществимо постигането на специални договорености в рамките на официалното устно изслушване, за да се позволи обсъждането на информация, която бе поверителна спрямо самите страни, страните не отправиха официално искане в този смисъл до мен, след като бе подновен достъпът до поверителните доклади в залата за данни. В хода на официалното устно изслушване страните посочиха, че не са могли да обсъдят тази поверителна информация, но ми се стори, че начините, по които успяха да упоменат по неверителен начин поверителните елементи, са достатъчни за правата на защитата.

**Заинтересовани трети лица**

8. BASF SE (наричано по-нататък „BASF“) и Finchimica SpA (наричано по-нататък „Finchimica“) изразиха желание да бъдат допуснати като заинтересовани трети лица съответно на 17 октомври 2016 г. и 16 декември 2016 г. Те бяха допуснати съответно на 24 октомври 2016 г. и 21 декември 2016 г.

<sup>(1)</sup> 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) (наричано по-нататък „Решение 2011/695/ЕС“).

<sup>(2)</sup> Регламент (ЕО) № 139/2004 на Съвета от 20 януари 2004 г. относно контрола върху концентрациите между предприятия (Регламент на ЕС за сливанията) (ОВ L 24, 29.1.2004 г., стр. 1).

9. След като страните поискаха официално устно изслушване, няколко субекта и физически лица се свързаха с мен с искането да бъдат допуснати да присъстват на официалното устно изслушване. Тези влезли във връзка с мен страни не изразиха интереса на тези субекти към изхода на производството в съответствие с член 5, параграф 1 от Решение 2011/695/ЕС, поради което не можах да бъдат сметнати за заявители за изслушване като заинтересовано трето лице <sup>(1)</sup>. Поради това обясних процедурата и изискванията за подаване на заявление за изслушване като заинтересовано трето лице и естеството и функцията на официалното устно изслушване.
10. Официалното устно изслушване е частно изслушване, чиято основна цел, както може да се види, наред с друго, от съображения 14, 19, член 10, параграф 4 и член 11, параграф 1 от Решение 2011/695/ЕС и членове 11 и 14 от Регламента за прилагане на Регламента за сливанията <sup>(2)</sup>, е да се гарантират правата на защитата, по-специално правото на изслушване, като на уведомяващите страни и на другите участващи страни (по смисъла на определението в член 11, буква б) от Регламента за прилагане на Регламента за сливанията — „страни в планираната концентрация, различни от нотифициращите страни, като например продавачът и предприятието, предмет на концентрацията“) се даде възможност да изразят доводите си в рамките на официално устно изслушване. На физическите или юридическите лица, които са доказали достатъчен интерес, за да имат право да бъдат изслушани, може също, когато е целесъобразно, да бъде предоставена възможност да участват в изслушването. Официалното устно изслушване в производствата по сливане, както и устното изслушване в производствата по членове 101 и 102 от Договора за функционирането на Европейския съюз, не е публично заседание или консултация, а възможност за страните да бъдат изслушани, докато допълват писмените си становища или мнения.
11. След дадените от мен обяснения четири субекта подадоха заявление да бъдат изслушани като заинтересовани трети лица и аз допуснах Европейската организация на собствениците на земя (ELO), EuropaBio и Rothamsted Research като заинтересовани трети лица в настоящото производство. По отношение на един субект, след като той подаде заявление да бъде изслушан, прецених, че не е доказал „достатъчен интерес“ в съответствие с член 11 от Регламента за прилагане на Регламента за сливанията, и го уведомих за това писмено в съответствие с член 5, параграф 3 от Решение 2011/695/ЕС.
12. След официалното устно изслушване Bayer Aktiengesellschaft и Monsanto Company, които са конкуренти на страните, подадоха заявление да бъдат допуснати до производството като заинтересовани трети лица и бяха допуснати до производството като заинтересовани трети лица.
13. Всички тези заинтересовани трети лица получиха неупреждаваща версия на ИВ и възможност да изразят становищата си. Всички заинтересовани трети лица, които подадоха заявление преди датата на официалното устно изслушване, поискаха да участват в поисканото от страните официално устно изслушване. Приех исканията на всяко заинтересовано трето лице с изключение на това от Rothamsted Research, което оттегли искането си да присъства на официалното устно изслушване.
14. [Две заинтересовани трети лица] изразиха в писмените си становища мнения относно продължителността на периода от време между момента, в който са били уведомени за официалното устно изслушване, и провеждането на самото официално устно изслушване. В това отношение следва да се отбележи, че заявленията за допускане до производството като заинтересовано трето лице не са пряко свързани с официалното устно изслушване. Такива заявления могат да се подават от датата на уведомлението за сливането, което бе публикувано от Комисията <sup>(3)</sup>.

#### **Органи за защита на конкуренцията**

15. На официалното устно изслушване бяха поканени националните органи за защита на конкуренцията на всяка държава членка. По искане въз основа на член 6, параграф 2 от Решение 2011/695/ЕС поканени също представители на Министерството на правосъдието на САЩ да присъстват като наблюдатели в съответствие с „Административната договореност относно присъствието от 1999 г.“ в рамките на „Споразумението за сътрудничество между ЕС и САЩ“ <sup>(4)</sup>, след като получих както съгласието на страните, така и задоволителни уверения по отношение на поверителността и използването на информацията.

#### **Официално устно изслушване**

16. Официалното устно изслушване бе проведено на 9 януари 2017 г. и на него присъстваха страните, както и техните външни юридически и икономически консултанти, заинтересованите трети лица BASF, Finchimica, ELO и EuropaBio, някои от които бяха подпомагани от външни консултанти, съответните служби на Комисията, органите за защита на конкуренцията на четири държави членки (Германия, Финландия, Франция и Швеция) и Министерството на правосъдието на САЩ.

<sup>(1)</sup> Комисията не упражни правото си на преценка съгласно член 16, параграф 3 от Регламента за прилагане на Регламента за сливанията да покани което и да е трето лице, което не е заинтересовано трето лице, да изрази становището си по време на устното изслушване.

<sup>(2)</sup> Регламент (ЕО) № 802/2004 на Комисията от 7 април 2004 г. за прилагане на Регламент (ЕО) № 139/2004 на Съвета за контрола върху концентрациите между предприятията (ОВ L 133, 30.4.2004 г., стр. 1) (наричан по-нататък „Регламентът за прилагане на Регламента за сливанията“).

<sup>(3)</sup> В този случай предварителното уведомление бе публикувано в *Официален вестник на Европейския съюз* (ОВ С 239, 1.7.2016 г., стр. 15).

<sup>(4)</sup> Споразумение между правителството на Съединените американски щати и Комисията на Европейските общности относно прилагането на техните закони за конкуренцията — Размяна на тълкувателни писма с правителството на Съединените американски щати (ОВ L 95, 27.4.1995 г., стр. 47).

17. Страните и Комисията поискаха закрити заседания за части от своите презентации и сесии за въпроси и отговори. Искането им бе удовлетворено.

#### **Писма с изложение на фактите**

18. На 20 януари 2017 г. Комисията изпрати на страните първо писмо с изложение на фактите, в което посочи допълнителни доказателства в преписката на Комисията в подкрепа на предварителните констатации. На 30 януари 2017 г. страните представиха писмените си мнения по отношение на първото писмо с изложение на фактите.
19. На 1 февруари 2017 г. Комисията изпрати на страните второ писмо с изложение на фактите, в което уведоми страните за допълнителни фактически елементи в подкрепа на някои от предварителните заключения. На 6 февруари 2017 г. страните представиха писмените си мнения по отношение на това второ писмо с изложение на фактите.

#### **Ангажменти**

20. Страните представиха първи набор от ангажменти на 7 февруари 2017 г. Вследствие на това Комисията удължи допълнително периода за разглеждане с 15 работни дни съгласно член 10, параграф 3 от Регламента за сливанията. По отношение на горепосочените ангажменти бе проведено допитване до участниците на пазара от 8 февруари 2017 г. Като взеха предвид резултатите от допитването до участниците на пазара, страните представиха окончателен набор от ангажменти на 17 февруари 2017 г. (наричани по-нататък „окончателните ангажменти“).

#### **Проектът на решение**

21. С проекторешението изменената с окончателните ангажменти сделка се обявява за съвместима с вътрешния пазар и със Споразумението за ЕИП, при условие че страните изпълнят окончателните ангажменти като условия и задължения, приложени към проекторешението.
22. Запознах се със съдържанието на проекторешението съгласно член 16, параграф 1 от Решение 2011/695/ЕС и стигнах до заключението, че то се отнася само до възражения, по отношение на които на страните е била предоставена възможност да изразят своите становища.

### **III. ЗАКЛЮЧЕНИЕ**

23. Като цяло считам, че ефективното упражняване на процесуалните права по това дело е било спазено.

Брюксел, 16 март 2017 г.

Joos STRAGIER

---