

Závěrečná zpráva úředníka pro slyšení ⁽¹⁾**Google Search (AdSense)****(AT.40411)**

(2020/C 369/03)

Úvod

- 1) Návrh rozhodnutí se týká jednání podniku, který zahrnuje společnosti Google LLC (dříve Google Inc. ⁽²⁾) a Alphabet Inc. ⁽³⁾ (společně nebo zaměnitelně podle kontextu dále jen „společnost Google“), pokud jde o některá ustanovení v jeho smlouvách s příslušnými internetovými stránkami třetích stran (vydavatelé) požadující, aby tyto třetí strany i) odebíraly všechny své reklamy ve vyhledávání (dále jen „reklamy ve vyhledávání“) nebo jejich většinu od společnosti Google, ii) vyhradily nejviditelnější prostor na svých stránkách s výsledky vyhledávání pro minimální počet reklam ve vyhledávání od společnosti Google a iii) získaly souhlas společnosti Google, než změní zobrazení konkurenčních reklam ve vyhledávání.
- 2) Tato věc vyplynula z několika stížností ⁽⁴⁾. Komise zpočátku postupovala podle článku 9 nařízení Rady (ES) č. 1/2003 ⁽⁵⁾, načež se uchýlila k postupu podle článku 7 uvedeného nařízení ⁽⁶⁾.

Prohlášení o námitkách

- 3) Dne 14. července 2016 Komise zaslala společnostem Google Inc. a Alphabet Inc. prohlášení o námitkách obsahující předběžný závěr, že ustanovení uvedená v bodě 1 výše představují samostatná porušení článku 102 SFEU a článku 54 Dohody o EHP a rovněž představují jediné a trvající porušení článku 102 SFEU a článku 54 Dohody o EHP ⁽⁷⁾.
- 4) Přístup k převážné části přístupného vyšetřovacího spisu byl společnosti Google poskytnut dne 26. července 2016 formou zašifrovaného disku CD-ROM/DVD ⁽⁸⁾. Generální ředitelství pro hospodářskou soutěž („GR pro hospodářskou soutěž“) zorganizovalo v září 2016 postup s využitím datové místnosti, pokud jde o určité citlivé informace, které Komise získala od třetích stran. Společnost Google mi zaslala řadu žádostí podle čl. 7 odst. 1 rozhodnutí 2011/695/EU, v nichž žádala o další přístup k dokumentům, které byly společnosti Google dříve poskytnuty po odstranění některých údajů. V této souvislosti společnost Google uvedla, že je připravena v případě potřeby akceptovat omezené zpřístupnění postupem s využitím datové místnosti nebo „důvěrného okruhu“ ⁽⁹⁾. Po mém zásahu byly zpřístupněny verze s menším množstvím odstraněných údajů nebo úplné verze mnoha těchto dokumentů, v některých případech postupem s využitím datové místnosti nebo důvěrného okruhu. U omezeného počtu dokumentů, o které společnost Google požádala, jsem její žádost zamítl s tím, že přístup k odstraněným částem dokumentů není pro účely účinného výkonu práva společnosti Google na slyšení nezbytný.

⁽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) („rozhodnutí 2011/695/EU“).

⁽²⁾ V září 2017 společnost Google Inc. změnila svou právní formu a stala se společností Google LLC.

⁽³⁾ Holdingová společnost, která byla zřízena v rámci reorganizace podniku a která je 100% vlastníkem společnosti Google LLC (dříve Google Inc.) od 2. října 2015.

⁽⁴⁾ Kompletní seznam příslušných stěžovatelů lze nalézt v bodě (6) níže.

⁽⁵⁾ Nařízení Rady (ES) č. 1/2003 ze dne 16. prosince 2002 o provádění pravidel hospodářské soutěže stanovených v člancích 81 a 82 Smlouvy (Úř. věst. L 1, 4.1.2003, s. 1).

⁽⁶⁾ Ke dni 30. listopadu 2010 již Komise zahájila řízení proti společnosti Google Inc. podle čl. 2 odst. 1 nařízení Komise (ES) č. 773/2004 ze dne 7. dubna 2004 o vedení řízení Komise podle článků 81 a 82 Smlouvy o ES (Úř. věst. L 123, 27.4.2004, s. 18) (dále jen „nařízení č. 773/2004“), pokud jde o řadu postupů v rámci věci číslo AT.39740, z níž se tato věc oddělila.

⁽⁷⁾ Komise zároveň zahájila řízení proti společnosti Alphabet Inc.

⁽⁸⁾ Přístup ke spisu ve věci AT.39740 byl již dříve umožněn.

⁽⁹⁾ Společnost Google následně přibližně u čtvrtiny příslušných dokumentů svou žádost stáhla.

- 5) Společnost Google odpověděla na prohlášení o námitkách dne 3. listopadu 2016 ⁽¹⁰⁾. O ústní slyšení nepožádala.

Účast stěžovatelů a zúčastněných třetích osob v řízení

- 6) Komise obdržela stížnosti relevantní pro toto řízení od společností Ciao GmbH (dále jen „Ciao“) ⁽¹¹⁾, Microsoft Corporation (dále jen „Microsoft“), Expedia Inc. (dále jen „Expedia“), Initiative for a Competitive Online Marketplace (dále jen „ICOMP“), Tradecomet.com Ltd a její mateřské společnosti Tradecomet LLC (dále jen „TradeComet“), Deutsche Telekom AG (dále jen „Deutsche Telekom“) a Kelkoo SAS (dále jen „Kelkoo“) ⁽¹²⁾. Společnost Google ke každé z těchto stížností předložila připomínky. V souladu s čl. 6 odst. 1 nařízení č. 773/2004 byla zúčastněným stěžovatelům poskytnuta nedůvěrná verze prohlášení o námitkách.
- 7) Do řízení jsem přijal dvě zúčastněné třetí osoby, které prokázaly dostatečný zájem pro účely čl. 27 odst. 3 nařízení (ES) č. 1/2003, čl. 13 odst. 1 nařízení č. 773/2004 a čl. 5 odst. 1 a 2 rozhodnutí 2011/695/EU ⁽¹³⁾. GŘ pro hospodářskou soutěž je v souladu s čl. 13 odst. 1 nařízení č. 773/2004 informovalo o druhu a předmětu řízení a dalo jim možnost písemně vyjádřit své stanovisko.

Dopisy o skutkovém stavu

- 8) Dne 6. června 2017 zaslala Komise společnosti Google první dopis o skutkovém stavu („první dopis o skutkovém stavu“). V tento den byl společnosti Google prostřednictvím zašifrovaného CD poskytnut přístup ke spisu v podobě po prohlášení o námitkách. V červnu 2017 byl zorganizován postup s využitím datové místnosti.
- 9) Dne 3. července 2017 společnost Google na první dopis o skutkovém stavu odpověděla.
- 10) Dne 11. prosince 2017 zaslala Komise společnosti Google další dopis o skutkovém stavu („druhý dopis o skutkovém stavu“). Ve stejný den byl společnosti Google umožněn další přístup ke spisu, pokud jde o všechny dokumenty, které Komise získala od data prvního dopisu o skutkovém stavu do data druhého dopisu o skutkovém stavu.
- 11) Dne 15. ledna 2018 společnost Google na druhý dopis o skutkovém stavu odpověděla.

Zápisy z jednání a další procesní poznámky

- 12) Poté, co společnost Google obdržela prohlášení o námitkách a první dopis o skutkovém stavu, a poté, co byl vynesena rozsudek Soudního dvora ve věci Intel v. Komise ⁽¹⁴⁾, společnost Google požádala o přístup též k zápisům z jednání se stěžovateli a dalšími třetími stranami v podrobnějším znění než tom, k němuž již přístup měla.
- 13) Příslušnou první a druhou žádost, kterou mi společnost Google předložila podle čl. 7 odst. 1 rozhodnutí 2011/695/EU, jsem zamítl, neboť pokud ve spisu Komise neexistují podrobnější zápisy, je žádost o přístup k nim bezpředmětná.
- 14) Předtím, než mi společnost Google předložila třetí žádost o zápisy z jednání, poskytlo GŘ pro hospodářskou soutěž v březnu 2018 po vynesení výše uvedeného rozsudku ve věci Intel v. Komise řadu revidovaných zápisů z jednání a hovorů mezi GŘ pro hospodářskou soutěž a třetími stranami s vysvětlením, že byly vyhotoveny v návaznosti na kontakty GŘ pro hospodářskou soutěž se zúčastněnými třetími stranami. Společnost Google mi podala stížnost, že tato odpověď je neuspokojivá. V rozsahu, v němž žádost společnosti Google představovala žádost o další přístup ke spisu podle čl. 7 odst. 1 rozhodnutí 2011/695/EU, pokud jde o zbývající odstraněné údaje z revidovaných zápisů poskytnutých Generálním ředitelstvím pro hospodářskou soutěž, jsem zajistil, aby GŘ pro hospodářskou soutěž poskytlo společnosti Google přístup ke dvěma zápisům z hovorů ve verzi s menším množstvím odstraněných údajů

⁽¹⁰⁾ V průvodním dopise ke své odpovědi společnost Google uvedla, že si vyhrazuje právo tuto odpověď doplnit po vyřízení žádostí, které mi byly (a budou) předloženy v souladu s čl. 7 odst. 1 rozhodnutí 2011/695/EU. Společnost Google svou odpověď doplnila dopisem ze dne 6. března 2017.

⁽¹¹⁾ Stížnost společnosti Ciao byla Komisi postoupena německým Spolkovým úřadem pro hospodářskou soutěž (Bundeskartellamt) v souladu se sdělením Komise o spolupráci v rámci sítě orgánů pro hospodářskou soutěž (Úř. věst. C 101, 27.4.2004, s. 43).

⁽¹²⁾ Stížnosti společností Microsoft a Ciao byly dne 21. dubna 2016 staženy.

⁽¹³⁾ GŘ pro hospodářskou soutěž napsalo zúčastněným třetím osobám ve věci AT.39740 a informovalo je, že v projednávané věci do řízení automaticky přijaty nebudou a v případě, že chtějí být přijaty, musí o přijetí požádat a prokázat dostatečný zájem. Jeden žadatel přijat nebyl v důsledku toho, že neodpověděl na výzvu k dostatečnému objasnění svého zájmu na řízení, abych jeho žádost mohl posoudit.

⁽¹⁴⁾ Rozsudek Soudního dvora ze dne 6. září 2017, Intel v. Komise, C-413/14 P, EU:C:2017:632.

(¹⁵). Pokud jde o zbývající odstraněné údaje, dospěl jsem k závěru, že je třeba, aby zůstaly odstraněné. V rozsahu, v němž lze žádost společnosti Google vykládat jako žádost o přístup k dalším dokumentům v držení Komise, jsem po ověření u GŘ pro hospodářskou soutěž považoval tuto žádost za bezpředmětnou (¹⁶). A konečně pokud jde o otázku, zda materiály předložené spolu s odpovědí GŘ pro hospodářskou soutěž splnily v příslušném rozsahu požadavky článku 19 nařízení (ES) č. 1/2003, jak uvádí rozsudek Soudního dvora ve věci Intel v. Komise, nebyl jsem příslušný k tomu, abych rozhodnutím jménem Komise nahradil posouzení GŘ pro hospodářskou soutěž jiným posouzením. V každém případě mně dostupné informace a mně učiněná podání, pokud jde o poskytnutí zápisů z jednání, nenasvědčují tomu, že by došlo k porušení práv společnosti Google na obhajobu, a tedy k narušení zákonnosti návrhu rozhodnutí.

- 15) Společnost Google dále tvrdila, že Komise porušila její práva na obhajobu tím, že jí zabránila v ověření výpočtů pokrytí trhu obsažených ve druhém dopise o skutkovém stavu, nepřijala doplňující prohlášení o námitkách a nepředložila dostatečné důvody, proč se Komise v roce 2014 vrátila k postupu podle článku 7 nařízení (ES) č. 1/2003 po dřívějších pokusech o přijetí rozhodnutí o závazcích podle článku 9 nařízení (ES) č. 1/2003. Návrh rozhodnutí tato tvrzení zamítá. Ohledně těchto otázek jsem od společnosti Google neobdržel žádné přímé stížnosti a není mi známo nic, co by nasvědčovalo tomu, že práva společnosti Google na obhajobu byla v tomto ohledu porušena.

Návrh rozhodnutí

- 16) Podle čl. 16 odst. 1 rozhodnutí 2011/695/EU jsem návrh rozhodnutí přezkoumal, abych zvažil, zda se zabývá pouze těmi námitkami, u nichž byla stranám řízení poskytnuta příležitost vyjádřit své názory. Dospěl jsem k závěru, že tomu tak je.
- 17) Celkově se domnívám, že právo na účinný výkon procesních práv bylo v průběhu celého řízení dodrženo.

V Bruselu dne 19. března 2019.

Joos STRAGIER

(¹⁵) Společnost Google e-mailem zaslaným Generálnímu ředitelství pro hospodářskou soutěž potvrdila, že neplánuje učinit žádná další podání, pokud jde o obdržené materiály, neboť příslušnými otázkami se již zabývala ve svých předchozích podáních.

(¹⁶) GŘ pro hospodářskou soutěž mi potvrdilo, že neexistují žádné další dokumenty (nedůvěrné verze) v držení Komise, které by obsahovaly zápisy z jednání nebo hovorů uskutečněných za účelem shromáždění informací ohledně předmětu vyšetřování v této věci.