

Komunikacija Komisije objavljena u skladu s člankom 27. stavkom 4. Uredbe Vijeća (EZ) br. 1/2003 u predmetu AT.39745 – CDS Information Market – Markit

(2016/C 153/07)

1. Uvod

- (1) U skladu s člankom 9. Uredbe Vijeća (EZ) br. 1/2003 ⁽¹⁾ Komisija može, u slučaju da namjerava donijeti odluku kojom se zahtijeva prestanak povrede, a predmetne stranke ponude preuzimanje obveze kako bi otklonile sumnje iz preliminarne ocjene koju im je dostavila Komisija, donijeti odluku kojom to preuzimanje obveze postaje obvezujuće za poduzetnike. Takva se odluka može donijeti za određeno vremensko razdoblje i zaključno će izrekom sadržavati da više nema osnove za vođenje postupka od strane Komisije. U skladu s člankom 27. stavkom 4. iste Uredbe Komisija objavljuje kratak sadržaj predmeta i osnovni sadržaj preuzimanja obveza. Zainteresirane strane mogu dostaviti svoje primjedbe u roku koji odredi Komisija. Odlukom Komisije u skladu s člankom 9. nije utvrđena povreda.

2. Sažetak predmeta

- (2) Komisija je 1. srpnja 2013. donijela obavijest o utvrđenim činjenicama u smislu članka 10. Uredbe Komisije (EZ) br. 773/2004 ⁽²⁾ u pogledu navodne povrede članka 101. UFEU-a i članka 53. Sporazuma o EGP-u od strane društva Markit koje utječu na tržište nematerijalnih kreditnih izvedenica kojima se trguje izvan burze (OTC) i potencijalno tržište nematerijalnih kreditnih izvedenica kojima se trguje na burzi. Obavijest o utvrđenim činjenicama preliminarne je ocjena u smislu članka 9. Uredbe (EZ) br. 1/2003.
- (3) Prema obavijesti o utvrđenim činjenicama moglo bi doći do jednosmjerne i jednokratne migracije s tržišta izvanburzovnog (OTC) trgovanja kreditnim izvedenicama prema potencijalnom tržištu trgovanja kreditnim izvedenicama na burzi jer bi trgovanje ugovorima o razmjeni na osnovi nastanka statusa neispunjavanja obveza (CDS) ili kreditnim budućnosnicama na burzi bila razumna zamjena za likvidne i standardizirane CDS-ove kojima se trguje izvan burze. Investicijske banke potrebne su u izvanburzovnom trgovanju kao dvostrani posrednici između kupaca i prodavatelja, a u početnoj fazi trgovanja na burzi imaju važnu ulogu kao osiguravatelji likvidnosti, a zatim se njihova posrednička uloga gubi u anonimnom okruženju u kojem svi sudionici međusobno trguju.
- (4) Markit je društvo koje se bavi financijskim informacijama i uslugama, prikupljanjem i monetizacijom podataka o kreditnim izvedenicama i drugim kategorijama imovine. Markit je 2008. posjedovao sva prava za indekse iTraxx i CDX („indeksi”) koja je stekao prethodne godine od određenih trgovaca CDS-ovima. Trgovci i dalje imaju važnu ulogu u savjetodavnim odborima za Markitove indekse, među ostalim savjetuju Markit u pogledu licenciranja indeksa u novim vrstama proizvoda. Prema obavijesti o utvrđenim činjenicama fond za omeđivanje rizika Citadel i burza Chicago Mercantile Exchange namjeravali su 2008. kroz zajednički poduhvat (CMDX) pokrenuti trgovanje na burzi CDS-ovima. Obratili su se Markitu zahtjevom za licenciranje upotrebe indeksa iTraxx i CDX kako bi pokrenuli platformu kojom bi se korisnicima omogućilo trgovanje CDS-ovima izvan burze (OTC) i svim sudionicima međusobno tj. na burzi (među ostalim i na temelju središnje knjige limitiranih naloga – „CLOB”). Markit je navodno odbio licencirati indekse iTraxx i CDX za druge namjene osim za zahtjeve za ponude („RFQ”) namijenjene trgovanju i poravnanju izvan burze. Prema obavijesti o utvrđenim činjenicama Markit je iz opsega svoje licencije izričito isključio trgovanje na temelju CLOB-a, dakle međusobno trgovanje svih sudionika.
- (5) U obavijesti o utvrđenim činjenicama izražena je prethodna zabrinutost u pogledu tržišnog natjecanja da bi se takvim postupanjem moglo spriječiti poduzetnike Citadel i CME da uspješno pokrenu platformu za trgovanje kreditnim izvedenicama na burzi. Prema obavijesti o utvrđenim činjenicama Markit je odluku o tome da neće licencirati indekse za potrebe trgovanja na burzi donio nakon savjetovanja s trgovcima CDS-ovima koji sudjeluju u radu triju savjetodavnih odbora za Markitove indekse.
- (6) U obavijesti o utvrđenim činjenicama Markitovo navodno odbijanje licenciranja smatra se odlukom udruženja poduzetnika kojom se ograničava potencijalno tržišno natjecanje u smislu članka 101. Ugovora i članka 53. Sporazuma o EGP-u.

⁽¹⁾ SL L 1, 4.1.2003., str. 1. S učinkom od 1. prosinca 2009., članak 81. i članak 82. Ugovora o EZ-u postali su članak 101. odnosno članak 102. UFEU-a. Navedena dva skupa odredaba u načelu su identična. Za potrebe ove obavijesti upućivanja na članak 101. i članak 102. UFEU-a treba tumačiti kao upućivanja na članak 81. i članak 82. Ugovora o EZ-u, kada je to primjenjivo.

⁽²⁾ SL L 123, 27.4.2004., str. 18.

3. Osnovni sadržaj ponuđenog preuzimanja obveza

- (7) Markit se ne slaže s preliminarnim zaključcima iznesenima u obavijesti o utvrđenim činjenicama. Unatoč tomu, Markit je ponudio preuzimanje obveza u pogledu postupanja i organizacije u skladu s člankom 9. Uredbe (EZ) br. 1/2003 kako bi odgovorio na Komisijinu prethodnu zabrinutost u pogledu tržišnog natjecanja. Glavne sastavnice preuzimanja obveza opisane su u nastavku.

(a) Obveze u pogledu postupanja

- (8) U pogledu licenciranja, Markit se obvezuje da će po poštenim, razumnim i nediskriminirajućim (FRAND) uvjetima odobravati zahtjeve za licenciranje radi stvaranja i/ili trgovanja financijskim proizvodima kojima se trguje na burzi (među ostalima i ugovori o razmjeni, budućnosnice i opcije) utemeljena na indeksima iTraxx ili CDX ili proizvodu koji će ih zamijeniti. Ako se postojećom licencijom koju je odobrio Markit i dalje isključuje upotreba indeksa za trgovanje na burzi, Markit se obvezuje da će takvu licenciju izmijeniti ili po poštenim, razumnim i nediskriminirajućim uvjetima ponuditi novu licenciju. Markit može odbiti zahtjev za licenciranje indeksa po poštenim, razumnim i nediskriminirajućim uvjetima u sljedećim slučajevima:

(a) ako se predloženim proizvodom za trgovanje na burzi stvaraju znatni pravni ili regulatorni rizici ili vrlo veliki rizici za reputaciju Markita i/ili indeksa koje se ne mogu na primjeren način riješiti izjavom o odricanju od odgovornosti ili drugim ugovornim odredbama ili

(b) ako mjesto trgovanja ne raspolaže dovoljnim iskustvom i sredstvima za razvoj i pokretanje predloženog proizvoda kojim se trguje na burzi. Pokretanje novog proizvoda samo po sebi ne znači nedovoljno iskustvo.

- (9) Ako postojeća licencija sadržava odredbu o razdoblju valjanosti isključivih prava, preuzete obveze će se primjenjivati samo po isteku obveznog razdoblja valjanosti isključivih prava, u mjeri u kojoj su preuzete obveze i odredbe o isključivim pravima nespojive. Ne mogu se odobriti nova razdoblja valjanosti isključivih prava. Obvezama postupanja po poštenim, razumnim i nediskriminirajućim uvjetima Markit se ne sprječava da odobri povlaštene ili povoljnije uvjete u početnom razdoblju od najviše dvije godine ako je za stvaranje i razvoj novog proizvoda koji se temelji na indeksima potrebno znatno početno ulaganje, a usporedivi novi sudionici tretiraju se na sličan način.

- (10) Markit će s podnositeljem zahtjeva nastojati sklopiti ugovor u roku od tri mjeseca od podnošenja zahtjeva za licenciranje po poštenim, razumnim i nediskriminirajućim uvjetima, no u određenim okolnostima rok za pregovaranje može se produljiti na šest mjeseci. Nakon početka primjene članka 37. stavka 1. MIFIR-a⁽¹⁾ taj rok za pregovaranje ne može biti dulji od onog predviđenog tom Uredbom, koji trenutačno iznosi tri mjeseca. Ako se stranke do kraja roka za pregovaranje ne mogu dogovoriti o ugovornim uvjetima, stranka podnositelj zahtjeva može od Markita pisanim putem zahtijevati da se zahtjev podnese na arbitražu neovisnoj trećoj osobi koja će odlučiti o primjerenom postupku i metodologiji određivanja poštenih, razumnih i nediskriminirajućih uvjeta.

- (11) Sporovi o poštenim, razumnim i nediskriminirajućim uvjetima ili sporovi nastali zbog odbijanja licenciranja na temelju razmatranja iz prethodnog stavka 8. točaka (a) i (b) podnose se na arbitražu tročlanom arbitražnom vijeću čija je odluka obavezujuća. U arbitraži će se primjenjivati zakoni Engleske i Walesa te pravila Međunarodnog arbitražnog suda u Londonu. Ako arbitri ne donesu odluku u roku od devet mjeseci, stranka podnositelj zahtjeva može pokrenuti spor pred sudovima Engleske i Walesa.

(b) Obveze u pogledu organizacije

- (12) Markit se obvezuje da će proširiti članstvo u dva svoja preostala savjetodavna odbora za indekse CDS-a (IMC i CDX) („odbori”) tako da osim trgovaca CDS-ovima budu uključeni i razni relevantni tržišni sudionici. Odbori će imati najmanje 25 članova, a među njima do četiri održavatelja tržišta, koji djeluju na tržištu indeksa ili na tržištu odnosnih instrumenata i nisu veliki trgovci, najmanje šest društava koja kupuju, ali ne trguju ili drugih upravitelja imovinom te najmanje pet platformi za trgovanje, burzi, klirinških kuća ili sličnih zainteresiranih tržišnih sudionika. Članovi u radu odbora sudjeluju do dvije godine (moguće je produljenje), članstvo se izmjenjuje, a nakon prve godine mijenja se najmanje 50 % početnih članova u svakoj kategoriji.

- (13) Markit se nadalje obvezuje da će izmijeniti pravilnik za rad odborâ kako bi se rasprave ograničile na tehnička, operativna i administrativna pitanja. Markit će zabraniti rasprave o odlukama o licenciranju ili njihovim uvjetima, komercijalnim aspektima ili prijedlozima za stvaranje prihoda povezanim s indeksima CDX i iTraxx, o prednostima novih financijskih proizvoda kojima se trguje na burzi utemeljenima na indeksima ili o prednostima novih burzi ili sličnih platformi namijenjenih trgovanju proizvodima koji se temelje na indeksima („isključena pitanja”). Pravnici Markita prisustvovat će na svim sastancima i snimati ih, kao i telefonske konferencije te voditi zapisnik. Markit će snimke i zapisnike sastanaka te prijedloge za raspravu čuvati pet godina.

⁽¹⁾ Uredba (EU) br. 600/2014 Europskog parlamenta i Vijeća od 15. svibnja 2014. o tržištima financijskih instrumenata i izmjeni Uredbe (EU) br. 648/2012 (SL L 173, 12.6.2014., str. 84.).

- (14) Povjerenika za nadzor imenuje Markit, uz odobrenje Komisije. Povjerenik jednom godišnje izvještava Komisiju o tome kako Markit ispunjava preuzete obveze. Povjerenik za nadzor posebno provjera da trgovci ne utječu nepropisno na Markitove odluke u pogledu licenciranja u odborima te da se ne vodi rasprava o isključenim pitanjima.
- (15) U pogledu buduće dostupnosti konačne cijene po poštenim, razumnim i nediskriminirajućim uvjetima svim poslovnim subjektima koji podnesu zahtjev, Markit će s *web*-mjestu www.creditfixings.com ukloniti odredbe o isključivanju upotrebe konačne cijene za trgovanje na burzi i neće zahtijevati licencu za konačnu cijenu ili naplaćivati naknade za licenciju ako je ISDA već odobrila licenciju.
- (16) Markit se obvezuje da će preuzete obveze provesti s učinkom od datuma obavijesti o Komisijinoj odluci o obvezama u skladu s člankom 9. stavkom 1. Uredbe (EZ) br. 1/2003 sve dok je Markit vlasnik i upravitelj indeksa ili u razdoblju od 10 godina, ovisno o tome što nastupi ranije.
- (17) Preuzimanje obveza objavljuje se na *web*-mjestu Glavne uprave za tržišno natjecanje:

http://ec.europa.eu/competition/index_en.html

4. Poziv na podnošenje primjedbi

- (18) Na temelju ispitivanja tržišta Komisija namjerava donijeti odluku u skladu s člankom 9. stavkom 1. Uredbe (EZ) br. 1/2003 o proglašenju preuzimanja obveza, prethodno navedenog u sažetom obliku i objavljenog na internetu na *web*-mjestu Glavne uprave za tržišno natjecanje, obvezujućim.
- (19) U skladu s člankom 27. stavkom 4. Uredbe (EZ) br. 1/2003 Komisija poziva zainteresirane treće osobe na podnošenje očitovanja o predloženom preuzimanju obveza. Očitovanja se moraju dostaviti Komisiji najkasnije mjesec dana od datuma ove objave. Zainteresirane treće osobe mole se i da dostave svoje primjedbe u verziji koja nije povjerljiva, iz koje moraju izbrisati sve informacije koje smatraju poslovnom tajnom i ostale povjerljive informacije te ih, prema potrebi, zamijeniti sažetkom koji nije povjerljiv i riječima „poslovna tajna” ili „povjerljivo”. Treće osobe mogu u izvanrednim okolnostima podnijeti anonimna očitovanja te u tom slučaju dostaviti u verziji koja nije povjerljiva iz koje nije moguće utvrditi identitet predmetnog društva.
- (20) Komentari i primjedbe po mogućnosti bi trebali biti obrazloženi te bi u njima trebalo utvrditi relevantne činjenice. Komisija Vas poziva da, ako u bilo kojem dijelu predloženih obveza uočite problem, predložite moguće rješenje.
- (21) Očitovanja se mogu poslati Komisiji pod referentnim brojem AT.39745 CDS Information Market, e-poštom (COMP-GREFFE-ANTITRUST@ec.europa.eu) ili poštom na sljedeću adresu:

European Commission
Directorate-General for Competition
Antitrust Registry
1049 Bruxelles/Brussel
BELGIQUE/BELGIË
