

**Sammanfattning av kommissionens beslut****av den 12 juli 2006****om fastställande av det slutliga vite som ålagts Microsoft Corporation genom beslut K(2005) 4420 slutligt och om ändring av det beslutet avseende det slutliga vitesbeloppet****(Ärende COMP/C-3/37.792 – Microsoft)**

[delgivet med nr K(2006) 3143]

**(Endast den engelska texten är giltig)**

(2008/C 138/07)

Den 12 juli 2006 antog kommissionen ett beslut om fastställande av det slutliga vite som Microsoft Corporation ålagts genom beslut K(2005) 4420 slutligt och om ändring av det beloppet avseende det slutliga vitesbeloppet. I enlighet med bestämmelserna i artikel 30 i rådets förordning (EG) nr 1/2003 <sup>(1)</sup> offentliggör kommissionen nedan namnen på parterna och huvuddragen i beslutet samt eventuella påföljder de ålagts. Kommissionen beaktar företagets berättigade intresse av att skydda sina affärshemligheter. En icke-konfidentiell version av beslutets fullständiga text samt av beslut K(2005) 4420 av den 10 november 2005 finns på de giltiga språken i ärendet och på kommissionens arbetsspråk på GD Konkurrens webbplats

[http://europa.eu.int/comm/competition/index\\_en.html](http://europa.eu.int/comm/competition/index_en.html)

**1. SAMMANFATTNING AV ÄRENDET****1.1 Bakgrund**

1. Den 24 mars 2004 antog kommissionen ett beslut (K(2004) 900) om ett förfarande i enlighet med artikel 82 i EG-fördraget (ärende COMP/C-3/37.792) riktat till Microsoft). I detta beslut ("beslutet") konstaterade kommissionen bland annat att Microsoft hade överträtt artikel 82 i EG-fördraget och artikel 54 i avtalet om Europeiska ekonomiska samarbetsområdet (EES-avtalet) genom att, från oktober 1998 till dagen för beslutet, vägra att lämna ut vissa specifika "uppgifter om kompatibiliteten" <sup>(2)</sup> till säljare av operativsystem för arbetsgruppsserverar, så att dessa kan utveckla och distribuera kompatibla produkter.
2. I artikel 5 a i beslutet anges följande:

*"Microsoft Corporation skall inom 120 dagar räknat från dagen för anmälan av detta beslut ge varje företag som har intresse av att utveckla och distribuera operativsystemprodukter för arbetsgruppsserverar tillgång till information om kompatibilitet och på rimliga och icke-diskriminerande villkor tillåta dessa företag att använda denna information för att utveckla och distribuera operativsystemprodukter för arbetsgruppsserverar."*
3. Microsofts tillämpning av interimistiska åtgärder mot beslutet avvisades genom ett beslut av domaren i förstainstansrätten av den 22 december 2004 (T-201/04 R).
4. Mot bakgrund av att Microsoft fortsatt inte rättat sig efter villkoren i detta beslut över ett år efter det att beslutet antogs, antog kommissionen den 10 november 2005 ett beslut om att ålägga Microsoft vite i enlighet med artikel 24.1 i förordning (EG) nr 1/2003 ("beslutet enligt artikel 24.1"). Artikel 1 i beslutet enligt artikel 24.1 lyder enligt följande:

<sup>(1)</sup> EGT L 1, 4.1.2003, s. 1. Förordningen ändrad genom förordning (EG) nr 1419/2006 (EUT L 269, 28.9.2006, s. 1).

<sup>(2)</sup> Begreppet "information om kompatibiliteten" definieras i artikel 1.1 i beslutet: "fullständiga och korrekta specifikationer" för samtliga protokoll som implementerats i Windows operativsystem för arbetsgruppsserverar (Windows Work Group Server Operating Systems) och som arbetsgruppsserverarna använder för att tillhandahålla fil- och skriftvarfunktioner samt användar- och gruppadministrationsfunktioner – däribland Windows Domain Controller, Active Directory och Group Policy – till Windows-baserade arbetsgruppnätverk (Windows Work Group networks). I artikel 1.2 i beslutet definieras "protokoll" som "en uppsättning regler för sammankoppling och växelverkan mellan olika installationer av Windows operativsystem för arbetsgruppsserverar och Windows operativsystem för klientdatorer (Windows Client PC Operating Systems) som används i olika datorer i ett Windows-baserat arbetsgruppnätverk".

"Microsoft Corporation skall senast den 15 december 2005 helt rätta sig efter de skyldigheter som anges i artikel 5 a och 5 c i kommissionens beslut K(2004) 900 av den 24 mars 2004.

Om Microsoft Corporation inte iakttar skyldigheterna skall det från den dagen åläggas ett vite på 2 miljoner EUR per dag."

### 1.2 Utnämning av en övervakande förvaltare

5. Enligt artikel 7 i beslutet anges att:

"Senast 30 dagar efter meddelandet av detta beslut skall Microsoft Corporation förelägga kommissionen ett förslag till inrättande av en lämplig mekanism som kan bistå kommissionen i dess övervakning av om Microsoft Corporation iakttar detta beslut. Denna mekanism skall inbegripa en övervakande förvaltare, som skall vara oberoende av Microsoft.

Om kommissionen inte anser Microsoft Corporations föreslagna övervakningsmekanism vara lämplig förbehåller den sig rätten att införa en sådan mekanism genom ett beslut."

6. Den 28 juli 2005 antog kommissionen ett beslut enligt artikel 7 i beslutet ("förvaltarbeslutet")<sup>(1)</sup>, och artikel 7.1 i förordning (EG) nr 1/2003 om inrättande av en övervakningsmekanism enligt artikel 7 i beslutet. I förvaltarbeslutet anges bland annat att en övervakande förvaltare skall utses.
7. Genom en skrivelse av den 12 augusti 2005 föreslog Microsoft fyra kandidater till positionen som övervakande förvaltare. Efter att kommissionen hade intervjuat de fyra kandidaterna utsåg den genom en skrivelse av den 4 oktober 2005 professor Neil Barrett som övervakande förvaltare ("förvaltaren").

### 1.3 Etapperna i förfarandet

8. Mot bakgrund av rapporterna från förvaltaren om den tekniska dokumentation som Microsoft lagt fram som information om kompatibiliteten, drog kommissionen den 21 december 2005 den preliminära slutsatsen att Microsoft ännu inte hade rättat sig efter skyldigheterna i artikel 5 a och 5 c i beslutet. Kommissionen utfärdade ett meddelande om invändningar där den framhåller att den genom ett beslut enligt artikel 24.2 i förordning (EG) nr 1/2003 hade för avsikt att fastställa det slutliga vitesbelopp som ålagts Microsoft genom beslutet enligt artikel 24.1 för att inte ha uppfyllt sina skyldigheter att ge berörda företag tillgång till information om kompatibiliteten enligt artikel 5 a och 5 c i beslutet, för perioden mellan den 15 december 2005 och det datum som anges i beslutet enligt artikel 24.2 i förordning (EG) nr 1/2003.
9. Efter att ha fått tidsfristen förlängd svarade Microsoft på meddelandet om invändningar den 15 februari 2006.
10. Den 10 mars 2006 sände kommissionen ett brev till Microsoft med ytterligare rapporter från förvaltaren och från kommissionens tekniska experter om den tekniska dokumentationen från Microsoft och uppmanade Microsoft att lämna synpunkter, vilket företaget gjorde den 14 april 2006.
11. Den 30 och den 31 mars 2006 hördes parterna muntligen i Bryssel.
12. Den 11 april 2006 lade Microsoft fram en reviderad version av den tekniska dokumentation som innehöll information om kompatibiliteten.
13. Den 19 maj 2006 sände kommissionen en skrivelse till Microsoft med nya rapporter om den reviderade tekniska dokumentation som förvaltaren hade lagt fram i april och från kommissionens tekniska experter och den uppmanade Microsoft att lämna synpunkter. Microsoft lämnade sina synpunkter den 9 juni 2006.

<sup>(1)</sup> Kommissionens beslut av den 28 juli 2005 om ett förfarande enligt artikel 82 i EG-fördraget (ärende COMP/C-3/37.792 – Microsoft – K(2005) 2988 slutligt).

#### 1.4 Företaget och produkten

14. Microsoft är ett mjukvaruföretag etablerat i Redmond i delstaten Washington i Förenta staterna. Dess omsättning från juli 2004 till juni 2005, som är Microsofts senaste hela räkenskapsår, uppgick till 39,788 miljoner USD. Microsoft har 55 000 anställda runt om i världen. Microsoft är verksamt i alla länder inom EES.
15. De produkter som avses i detta förfarande är "Windows operativsystem för arbetsgruppservrar" som definieras i artikel 1.9 i beslutet.

#### 1.5 Arten på Microsofts bristande efterlevnad

16. Enligt punkt 1003 i beslutet var syftet med beslutet att "säkerställa att Microsofts konkurrenter kan utveckla produkter som fungerar tillsammans med Windows domänstruktur som förts in i det dominerande Windows operativsystem för klientdatorer och som därmed tar upp konkurrensen med Microsofts operativsystem för arbetsgruppservrar".
17. Kommissionen har bedömt Microsofts efterlevnad av artikel 5 a och 5 c i beslutet på grundval av en utvärdering av fullständigheten och korrektheten i den version av den tekniska dokumentation som lades fram i december 2005, samt de versioner av den tekniska dokumentation som Microsoft lade fram till april 2006. Kommissionen har biståtts av förvaltaren och sina egna tekniska experter. Kommissionen har dragit slutsatsen att Microsoft över två år efter att beslutet antogs ännu inte har uppfyllt den upplysningskyldighet som anges i det beslutet, och har inte heller lämnat en fullständig och korrekt teknisk dokumentation som innehåller information om kompatibiliteten, som skulle göra det möjligt för konkurrenter att utveckla servrar som kan samverka med Microsofts dominerande operativsystem för klientdatorer och arbetsgruppservrar.

### 2. SLUTLIGT VITESBELOPP

#### 2.1 Relevant tidsperiod för den bristande efterlevnaden

18. Detta beslut avser bara perioden från den 16 december 2005 till den 20 juni 2006, som är det datum då utkastet till beslut sändes till medlemmarna i den rådgivande kommittén i enlighet med artikel 14.3 i förordning (EG) nr 1/2003 ("den relevanta perioden").

#### 2.2 Slutligt vitesbelopp för den relevanta perioden

19. I artikel 24.2 i förordning (EG) nr 1/2003 anges att om företag eller företagssammanslutningar har fullgjort den skyldighet för vars uppfyllande vitet har förelagts, får kommissionen fastställa det slutliga vitet till ett belopp som är lägre än det som följer av det ursprungliga beslutet. Kommissionen måste också ha befogenhet att fastställa ett slutligt vitesbelopp för en given tidsperiod i ett ärende där ett företag, efter en sådan tidsperiod, ännu inte har fullgjort det åläggande för vars uppfyllande vitet har förelagts. I annat fall kan ett företag undgå att betala de vitesbelopp som det åläggs genom att fortsätta att bryta mot bestämmelserna, vilket skulle innebära att artikel 24 ogiltigförklarades.
20. I beslutet enligt artikel 24.1 ålade kommissionen ett vitesbelopp på 2 miljoner EUR per dag. Kommissionen tog sålunda hänsyn till nödvändigheten av att ålägga ett tillräckligt högt vitesbelopp för att säkerställa Microsofts efterlevnad av beslutet och i vilken omfattning Microsofts bristande efterlevnad av artikel 5 a och 5 c i beslutet har minskat den korrigerande åtgärdens effektivitet. I meddelandet om invändningar, som enbart avser en aspekt av Microsofts bristande efterlevnad, nämligen dess underlåtenhet att lämna fullständig och korrekt teknisk dokumentation om kompatibiliteten, klagade kommissionen att nivån på vitet skulle återspegla i vilken omfattning denna aspekt av Microsofts bristande efterlevnad har minskat den korrigerande åtgärdens effektivitet.

21. Hänsyn måste tas till det faktum att om man inte får Microsofts fortlöpande underlåtenhet att uppfylla bestämmelserna i beslutet och dess mycket allvarliga åsidosättande av artikel 82 i fördraget och artikel 54 i EES-avtalet att upphöra <sup>(1)</sup> <sup>(2)</sup> kan det öka risken för eliminering av effektiv konkurrens på den marknad för operativsystem för arbetsgruppservrar som identifierats i beslutet <sup>(3)</sup>. Det är nödvändigt att fastställa viten till en nivå som stärker incitamentet att rätta sig efter ett beslut som fattats i enlighet med artikel 7 i förordning (EG) nr 1/2003 genom att göra det mer ekonomiskt lönsamt för det berörda företaget att rätta sig efter detta beslut istället för att dra fördel av bristande efterlevnad. Kommissionen måste också ta hänsyn till nödvändigheten att fastställa viten som är proportionella och tillräckliga som tvångsmedel för ett företag som Microsoft, med tanke på dess väsentliga storlek och finansiella resurser.
22. Kommissionen drog slutsatsen att den tekniska dokumentationen var ofullständig och felaktig i en sådan omfattning under den relevanta tidsperioden att den inte utgjorde en lämplig grund för att ett berört företag skulle kunna börja utveckla operativsystem för arbetsgruppservrar som samverkar med Microsofts produkter, såsom beslutet syftade till. Det fastställs därför att effekten i artikel 5 a och 5 c i beslutet var helt eller åtminstone i stora delar eliminerad under den relevanta tidsperioden, oavsett om den ersättning Microsoft tog ut var rimlig i förhållande till den information som gavs. Mot denna bakgrund är kommissionen fullt behörig att fastställa det slutliga vitesbeloppet enbart för aspekten om bristande efterlevnad, som i detta beslut fastställs till 2 miljoner EUR per dag för hela den relevanta tidsperioden.
23. Det är dock också möjligt att kommissionen drar slutsatsen att Microsoft har underlåtit att rätta sig efter artikel 5 a och 5 c i beslutet när det gäller hur rimlig den ersättning är som tagits ut efter den 15 december 2005 för den information som lämnats. För ändamålet med effektiv efterlevnad är det i detta skede nödvändigt att behålla möjligheten att fastställa ett slutligt vitesbelopp för denna aspekt av den bristande efterlevnaden från det datum som fastställs i beslutet enligt artikel 24.1.
24. Det slutliga vitesbeloppet för Microsofts underlåtenhet att rätta sig efter skyldigheterna om att lämna fullständig och korrekt teknisk dokumentation om kompatibiliteten i enlighet med artikel 5 a och 5 c i beslutet beräknades därför på grundval av ett belopp på 1,5 miljoner EUR per dag under hela den relevanta tidsperioden.

### 2.3 Slutsats

25. Det slutliga vitesbelopp som åläggs Microsoft i enlighet med artikel 24.2 i förordning (EG) nr 1/2003, för underlåtenhet att rätta sig efter skyldigheten att lämna fullständig och korrekt teknisk dokumentation om kompatibiliteten som anges i artikel 5 a och 5 c i beslutet, fastställdes till 280,5 miljoner EUR för perioden från den 16 december 2005 till och med den 20 juni 2006.

## 3. HÖJNING AV VITESBELOPPET

26. Microsofts dröjsmål med att rätta sig efter skyldigheterna i beslutet ökar risken för en eliminering av den effektiva konkurrensen på marknaden för operativsystem för arbetsgruppservrar, där Microsoft vid tidpunkten för beslutet redan hade nått en dominerande ställning och sannolikt höll på att eliminera all konkurrens (punkt 1070 i beslutet). Marknadsuppgifter visar att Microsofts marknadsandel stadigt fortsätter att växa. Då marknaden för operativsystem för arbetsgruppservrar karaktäriseras av höga inträdes hinder (punkterna 515 till 525 i beslutet), bland annat på grund av indirekta nätverkseffekter som förstärker varandra (se punkt 653 i beslutet), riskerar denna försämring av marknadsstrukturen att bli oåterkallelig. Därför är det nu mer brådskande än tidigare att se till att Microsoft efterlever beslutet.

<sup>(1)</sup> Se punkterna 1068 till 1074 i beslutet.

<sup>(2)</sup> Se också domen i de förenade målen 46/87 och 227/88, Hoechst REG. 1989, s. 2859, punkt 64, där domstolen hänvisar till "den skyldighet som alla personer som lyder under gemenskapsrätten har att erkänna att åtgärder som beslutats av institutionerna är fullt giltiga så länge de inte har upphävts av domstolen och att de kan verkställas såvida inte domstolen har beslutat att upphäva verkställigheten [...]".

<sup>(3)</sup> Se punkterna 590 till 692 i beslutet.

27. I sju månader efter beslutet enligt artikel 24.1, i vilket det ålades ett vitesbelopp på 2 miljoner EUR per dag, har Microsoft underlåtit att vidta nödvändiga åtgärder. Mot bakgrund av det brådskande behovet av att fastställa nivån på vitesbeloppet höjs det till 3 miljoner EUR, med verkan från den 31 juli 2006. Då det är möjligt att upplysningsskyldigheten i artikel 5 a och 5 c i beslutet, helt eller **i stora delar** kan berövas sin effektivitet genom Microsofts underlåtenhet att lämna fullständig och korrekt teknisk dokumentation om kompatibiliteten eller genom att Microsoft krävt en oskälig ersättning, skall detta belopp gälla för båda aspekterna av Microsofts bristande efterlevnad, som preliminärt fastställdes i beslutet enligt artikel 24.1. Om Microsoft senast den 31 juli 2006 inte uppfyllt sina skyldigheter kan kommissionen besluta att slutgiltigt fastställa det höjda vitesbeloppet i sin helhet för varje eventuell efterföljande period av bristande efterlevnad, endera för bara en enda av aspekterna av Microsofts bristande efterlevnad, eller för båda tillsammans.
-