ΚΥΠΡΙΑΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ

ΕΠΙΤΡΟΠΗ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ ΤΟΥ ΑΝΤΑΓΩΝΙΣΜΟΥ

Απόφαση ΕΠΑ: 32/2016

Αρ. Φακέλου: 8.13.016.21

Ο ΠΕΡΙ ΕΛΕΓΧΟΥ ΤΩΝ ΣΥΓΚΕΝΤΡΩΣΕΩΝ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΕΩΝ ΝΟΜΟΣ

ΑΡΙΘΜΟΣ 83(Ι)/2014

Κοινοποίηση συγκέντρωσης αναφορικά με την εξαγορά του μετοχικού κεφαλαίου της Dynamic Network Services Inc. από την Oracle Corporation, μέσω των εταιρειών OC Acquisition LLC και Dakota Acquisition Corporation

Επιτροπή Προστασίας του Ανταγωνισμού:

κα. Λουκία Χριστοδούλου,	Πρόεδρος
κα. Ελένη Καραολή,	Μέλος
κ. Χάρης Παστελλής,	Μέλος
κ. Ανδρέας Καρύδης	Μέλος
κ. Παναγιώτης Ουστά	Μέλος

Ημερομηνία απόφασης: 22 Δεκεμβρίου 2016

ΑΠΟΦΑΣΗ

Αντικείμενο εξέτασης της παρούσας υπόθεσης αποτελεί η πράξη συγκέντρωσης που κοινοποιήθηκε στην Επιτροπή στις 22 Νοεμβρίου 2016, από την Oracle Corporation (εφεξής η «Oracle»), σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 10 του περί Ελέγχου των Συγκεντρώσεων Επιχειρήσεων Νόμου αρ. 83(Ι)/2014 (εφεξής ο «Νόμος»).

Η εν λόγω κοινοποίηση αφορά την εξαγορά του μετοχικού κεφαλαίου της Dynamic Network Services Inc. (εφεξής η «Dynamic») από την Oracle μέσω των εταιρειών OC Acquisition LLC (εφεξής η «OC Acquisition») και Dakota Acquisition Corporation (εφεξής η «Dakota»).

Οι συμμετέχουσες στην παρούσα συγκέντρωση επιχειρήσεις είναι οι ακόλουθες:

- Η Oracle Corporation που είναι εταιρεία δεόντως εγγεγραμμένη σύμφωνα με τους νόμους της Πολιτείας Ντελαγουέαρ και δραστηριοποιείται στην ανάπτυξη, στην κατασκευή, στη διάθεση και στη διανομή λογισμικών, περιλαμβανομένων των ενδιάμεσων λογισμικών (Middleware), λογισμικών βάσεων δεδομένων (database software) και λογισμικών εφαρμογών για επιχειρήσεις (enterprise application software) (εφεξής η «EAS») και σχετικών υπηρεσιών, όπως επίσης και συστημάτων εξοπλισμού (hardware systems) και στις υποστηρικτικές υπηρεσίες σε σχέση με συστήματα εξοπλισμού.

- Η OC Acquisition LLC είναι εταιρεία δεόντως εγγεγραμμένη σύμφωνα με τους νόμους της Πολιτείας Ντελαγουέαρ και είναι 100% θυγατρική της Oracle. Η OC Acquisition χρησιμοποιείται ως όχημα για τη διενέργεια της εν λόγω εξαγοράς.

- Η Dakota Acquisition Corporation είναι εταιρεία δεόντως εγγεγραμμένη σύμφωνα με τους νόμους της Πολιτείας Ντελαγουέαρ και είναι 100% θυγατρική της Oracle. Η Dakota χρησιμοποιείται ως όχημα για τη διενέργεια της εν λόγω εξαγοράς.

- Η Dynamic είναι εταιρεία δεόντως εγγεγραμμένη σύμφωνα με τους νόμους της Πολιτείας Ντελαγουέαρ και δραστηριοποιείται στην αγορά των Λογισμικών Διαχείρισης Δικτύου (Network Management Software). Οι βασικές υπηρεσίες που προσφέρει η εν λόγω εταιρεία αφορούν Διαχειριζόμενα Συστήματα Ονομάτων Τομέα του Διαδικτύου (Managed Domain Name System Services) (εφεξής οι «DNS») και παρακολούθησης της διαδικτυακής απόδοσης και εργαλεία διαχείρισης (internet performance monitoring and management tools).

Την 24η Νοεμβρίου 2016, ο Υπουργός Ενέργειας, Εμπορίου, Βιομηχανίας και Τουρισμού ενημερώθηκε με σχετική επιστολή αναφορικά με την κοινοποιηθείσα συγκέντρωση, στη βάση των διατάξεων του άρθρου 16 του Νόμου.

Στις 2 Δεκεμβρίου 2016, η κοινοποιηθείσα συγκέντρωση δημοσιεύτηκε στην Επίσημη Εφημερίδα της Δημοκρατίας, ως ορίζει το άρθρο 10(4)(α) του Νόμου.

Η Υπηρεσία της Επιτροπής Προστασίας του Ανταγωνισμού (εφεξής η «Υπηρεσία») αφού διεξήγαγε την προκαταρκτική αξιολόγηση της συγκέντρωσης σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 17 του Νόμου, υπέβαλε γραπτή έκθεση προς την Επιτροπή με ημερομηνία 19 Δεκεμβρίου 2016, στην οποία καταγράφεται η αιτιολογημένη της γνώμη ως προς το συμβατό της υπό εξέταση συγκέντρωσης με τη λειτουργία του ανταγωνισμού στην αγορά.

Η Επιτροπή αφού αξιολόγησε το ενώπιόν της υλικό και όλα τα στοιχεία που περιέχονται στον διοικητικό φάκελο της υπόθεσης, ασκώντας τις εξουσίες που χορηγούνται σε αυτή σύμφωνα με τον Νόμο και βάσει της διαδικασίας που ο εν λόγω Νόμος προβλέπει, αποφάσισε ακολουθώντας το πιο κάτω σκεπτικό:

Η υπό εξέταση συγκέντρωση πραγματοποιείται στη βάση της Συμφωνίας και Σχεδίου Συγκέντρωσης (Agreement and Plan of Merger) ημερομηνίας 20 Νοεμβρίου 2016 (εφεξής η «Συμφωνία»), μεταξύ των εταιρειών OC Acquisition, Dakota, Dynamic και Oracle.

Σημειώνεται ότι η OC Acquisition και η Dakota χρησιμοποιούνται ως οχήματα για τη διενέργεια της εξαγοράς. Η Dakota θα συγχωνευθεί με την Dynamic και η νέα οντότητα θα ανήκει κατά 100% στην OC Acquisition. Με την ολοκλήρωση της Συμφωνίας, η OC Acquisition θα είναι η νομική οντότητα που θα κρατά όλες τις μετοχές της Dynamic που βρίσκονται σε κυκλοφορία. Ως εκ τούτου, η Oracle θα αποκτήσει το 100% των μετοχών της Dynamic με αποτέλεσμα η Dynamic να καταστεί θυγατρική της Oracle κατά 100%.

Σύμφωνα με τα όσα προβλέπονται στη Συμφωνία, η Oracle, μέσω των 100% θυγατρικών της OC Acquisition και Dakota, θα αποκτήσει το 100% των μετοχών της Dynamic. Η εξαγορά θα διενεργηθεί μέσω απλής απόκτησης μετοχών. Το Διοικητικό Συμβούλιο της Dynamic έχει εγκρίνει τη Συμφωνία Εξαγοράς αλλά το κλείσιμο της πράξης τελεί υπό την αίρεση της λήψης συγκεκριμένων εγκρίσεων από κρατικές αρχές περιλαμβανομένης της έγκρισης από την Επιτροπή. Οι κάτοχοι του [....]%[1] των προνομιούχων μετοχών της Dynamic (Preferred Stock) και του [....]% των κανονικών μετοχών της Dynamic (Common Stock) έχουν συνομολογήσει συμφωνία ψήφου και υποστήριξης με την οποία εγκρίνουν τη Συμφωνία (Voting and Support Agreement).

Ουσιαστικό στοιχείο για την εξέταση της παρούσας πράξης συγκέντρωσης αποτελεί η έννοια της «συγκέντρωσης» επιχειρήσεων και η εν γένει ύπαρξή της, ως η έννοια αυτή ορίζεται στο άρθρο 6 του Νόμου.

Η Επιτροπή λαμβάνοντας υπόψη τα προαναφερθέντα πραγματικά στοιχεία και γεγονότα που περιβάλλουν την υπό εξέταση πράξη συγκέντρωσης και αφού προέβη στην αξιολόγησή τους με βάση την έννοια της συγκέντρωσης, όπως αυτή

[1] Οι αριθμοί και/ή τα στοιχεία που παραλείπονται και δεν εμφανίζονται τόσο σε αυτό το σημείο, όσο και στο σύνολο του κειμένου της παρούσας απόφασης καλύπτονται από επιχειρηματικό/επαγγελματικό απόρρητο. Ενδεικτικό της παράλειψης είναι το σύμβολο [....].

προσδιορίζεται στο πιο πάνω άρθρο, καταλήγει ότι η υπό εξέταση πράξη συνιστά συγκέντρωση υπό την έννοια του άρθρου 6(1)(α)(ii) του Νόμου, καθότι έχει ως αποτέλεσμα την απόκτηση αποκλειστικού ελέγχου της Dynamic από την Oracle.

Επίσης, με βάση τα στοιχεία που περιέχονται στο έγγραφο της κοινοποίησης, η Επιτροπή διαπιστώνει ότι στην υπό αναφορά συγκέντρωση πληρούνται οι προϋποθέσεις που το άρθρο 3(2)(α) του Νόμου θέτει και ως εκ τούτου, η κοινοποιηθείσα πράξη συγκέντρωσης είναι κατά Νόμο μείζονος σημασίας. Συγκεκριμένα, ο συνολικός ενοποιημένος κύκλος εργασιών της Oracle για το οικονομικό έτος που έληξε 31/5/2016 ήταν €33.395.91 εκατομμύρια ενώ της Dynamic για το έτος 2015 ήταν €[....].

Η Επιτροπή διαπιστώνει ότι τόσο η Oracle όσο και η Dynamic, δραστηριοποιούνται στην επικράτεια της Κυπριακής Δημοκρατίας.

Συγκεκριμένα, ο κύκλος εργασιών της Oracle στην Κύπρο για το οικονομικό έτος που έληξε 31/5/2016 ανήλθε στα €[....], ενώ ο κύκλος εργασιών της Dynamic στην Κύπρο για το έτος 2015 ανήλθε στα €[....].

Σύμφωνα με τις πιο πάνω διαπιστώσεις, η Επιτροπή προχώρησε στην αξιολόγηση της συμβατότητας της υπό αναφορά συγκέντρωσης με τη λειτουργία του ανταγωνισμού στην αγορά, τηρουμένης της διαδικασίας διαπίστωσης της συμβατότητας μια συγκέντρωσης δυνάμει των κριτηρίων περί συμβατότητας, όπως ορίζονται στα άρθρα 20 και 21 του Νόμου, για τη σημαντική παρακώληση του ανταγωνισμού στην Κυπριακή Δημοκρατία ή σε σημαντικό τμήμα αυτής, ιδίως ως αποτέλεσμα της δημιουργίας ή ενίσχυσης δεσπόζουσας θέσης και λαμβάνοντας υπόψη τα επιμέρους κριτήρια που ορίζονται στο άρθρο 19 του εν λόγω Νόμου.

Συναφώς, η Επιτροπή προχώρησε στον καθορισμό της σχετικής αγοράς προς αξιολόγηση της συμβατότητάς της υπό αναφορά συγκέντρωσης με την ανταγωνιστική αγορά, εφαρμόζοντας τα δεδομένα που λαμβάνονται υπόψη για τον καθορισμό της σχετικής αγοράς προϊόντος/υπηρεσιών και της σχετικής γεωγραφικής αγοράς, ως αυτά διαλαμβάνονται στο Παράρτημα Ι του Νόμου.

Σύμφωνα με τα στοιχεία της κοινοποίησης, η παρούσα συγκέντρωση αφορά την αγορά λογισμικών διαχείρισης δικτύου.

Η Επιτροπή κατέληξε ότι για σκοπούς αξιολόγησης της παρούσας πράξης συγκέντρωσης ως σχετική αγορά προϊόντος/υπηρεσίας ορίζεται η διάθεση 1) λογισμικών δικτύου[2], περιλαμβανομένων των (i) υπηρεσιών DNS και (ii) εργαλείων IPM και WPM, 2) λογισμικών προστασίας, 3) λογισμικών αποθήκευσης και 4) λογισμικών διαχείρισης συστήματος και λογισμικών συστήματος. Επιπρόσθετα, η Επιτροπή κατέληξε ότι ως γεωγραφική αγορά ορίζεται η επικράτεια της Κυπριακής Δημοκρατίας.

Σύμφωνα με τα στοιχεία της κοινοποίησης, η Oracle δραστηριοποιείται στη διάθεση 1) λογισμικών προστασίας, 2) λογισμικών αποθήκευσης και 3) λογισμικών διαχείρισης συστήματος και λογισμικών συστήματος. Η Dynamic δραστηριοποιείται στη διάθεση λογισμικών δικτύου, περιλαμβανομένων των (i) υπηρεσιών DNS και (ii) εργαλείων IPM και WPM.

Επίσης, οι συμμετέχουσες στη συγκέντρωση επιχειρήσεις αναφέρουν ότι τα προϊόντα της Dynamic αγοράζονται από εταιρικούς πελάτες, οι οποίοι έχουν υποδομή πληροφορικής (τουλάχιστον μερικώς) συνδεδεμένη με το διαδίκτυο. Τα προϊόντα DNS και WPM προσφέρονται ανεξάρτητα το ένα από το άλλο. Οι πελάτες μπορούν να αγοράσουν είτε και τα δύο προϊόντα από την Dynamic, ή ένα από αυτά και να χρησιμοποιήσουν το DNS ή την τεχνολογία WPM από άλλο προμηθευτή.

Στην παρούσα πράξη συγκέντρωσης, τόσο η Oracle όσο και η Dynamic, δραστηριοποιούνται στην επικράτεια της Κυπριακής Δημοκρατίας.

Σύμφωνα με τις συμμετέχουσες στη συγκέντρωση επιχειρήσεις, οι δραστηριότητες των μερών δεν επικαλύπτονται, απεναντίας, τα προϊόντα που προσφέρει η Dynamic είναι συμπληρωματικά με αυτά της Oracle, με την έννοια του ότι οι πελάτες, οι οποίοι αγοράζουν τις λύσεις λογισμικών της Oracle μέσω του cloud συχνά αγοράζουν, επίσης και λογισμικά δικτύου. Προσθέτουν ότι το χαρτοφυλάκιο που έχει σήμερα η Oracle δεν περιλαμβάνει λογισμικά δικτύου και η Oracle, σε αντίθεση με τους ανταγωνιστές της, δεν είναι σε θέση να ανταποκριθεί στη ζήτηση των πελατών της για λογισμικά δικτύου.

Με βάση τα πιο πάνω, η Επιτροπή κατέληξε ότι δεν προκύπτει οριζόντια επικάλυψη ή κάθετη σχέση στις σχετικές αγορές.

[2] Υπόθεση COMP/M.7861 - Dell/EMC, ημερ. 29/2/2016.

Ως εκ των άνω, η Επιτροπή κατέληξε ότι δεν υφίσταται επηρεαζόμενη αγορά στην παρούσα πράξη συγκέντρωσης, με βάση τις πρόνοιες του Νόμου.

Η Επιτροπή προχώρησε να εξετάσει, κατά πόσον υπάρχουν σχέσεις μεταξύ των παρεχόμενων υπηρεσιών, οι οποίες δεν είναι ούτε κάθετες ούτε οριζόντιες, αλλά ετερογενείς.

Σύμφωνα με τις συμμετέχουσες στη συγκέντρωση επιχειρήσεις, η σχετική αγορά λογισμικών δικτύου, περιλαμβανομένων των (i) υπηρεσιών DNS και (ii) εργαλείων WPM, δύναται να θεωρηθούν γειτονικές αγορές με τις υπόλοιπες σχετικές αγορές, δηλαδή αγορά λογισμικών προστασίας, λογισμικών αποθήκευσης και λογισμικών διαχείρισης συστήματος και λογισμικών συστήματος.

Λαμβάνοντας υπόψη το μερίδιο αγοράς της Dynamic για την αγορά υπηρεσιών DNS, το οποίο είναι 5-10% και για την αγορά εργαλείων WPM, το οποίο είναι 0-5%, η παρούσα πράξη συγκέντρωσης δεν θα οδηγήσει σε οποιεσδήποτε ανησυχίες σε σχέση με τις άλλες αγορές(ετερογενείς δραστηριότητες), αφού το μερίδιο αγορά της Oracle στην αγορά λογισμικών συστήματος υποδομής υπολογίζεται στο 0-5%.

Η Επιτροπή θεωρεί ότι η παρούσα συγκέντρωση δεν θα προκαλέσει επιζήμιες για τον ανταγωνισμό συνέπειες που δύναται να προκύψουν από ετερογενείς δραστηριότητες.

Σύμφωνα με τις πρόνοιες του Νόμου και συγκεκριμένα των άρθρων 20 και 21, το κριτήριο, βάσει του οποίου μια συγκέντρωση κηρύσσεται συμβατή ή ασυμβίβαστη με τη λειτουργία του ανταγωνισμού στην αγορά, αφορά την παρακώληση σημαντικά του ανταγωνισμού στη Δημοκρατία ή σε σημαντικό τμήμα αυτής, ιδίως ως αποτέλεσμα της δημιουργίας ή της ενίσχυσης δεσπόζουσας θέσης.

Με γνώμονα τα πραγματικά και νομικά δεδομένα, όπως αναλύθηκαν και σκιαγραφήθηκαν και όπως στη λεπτομέρειά τους αναδεικνύονται και βεβαιώνονται από το φάκελο της υπό κρίση συγκέντρωσης αλλά και εφαρμόζοντας τις σχετικές διατάξεις του Νόμου, η Επιτροπή, ασκώντας τις εξουσίες που χορηγούνται σε αυτή σύμφωνα με το Νόμο, κατέληξε στην ομόφωνη απόφαση ότι στην υπό αναφορά συγκέντρωση δεν τίθεται ζήτημα παρακώλησης του αποτελεσματικού ανταγωνισμού στη Δημοκρατία ή σε σημαντικό τμήμα αυτής, ιδίως ως αποτέλεσμα της δημιουργίας ή ενίσχυσης δεσπόζουσας θέσης.

Ως εκ τούτου, ενεργώντας σύμφωνα με το άρθρο 22 του Νόμου, η Επιτροπή ομόφωνα αποφασίζει να μην αντιταχθεί στην κοινοποιηθείσα συγκέντρωση και κηρύσσει αυτή συμβατή με τη λειτουργία του ανταγωνισμού στην αγορά.

ΛΟΥΚΙΑ ΧΡΙΣΤΟΔΟΥΛΟΥ
Πρόεδρος της Επιτροπής Προστασίας Ανταγωνισμού