



Český telekomunikační úřad

se sídlem Sokolovská 219, Praha 9

poštovní přihrádka 02, 225 02 Praha 025



TOTO ROZHODNUTÍ NABYLO PRÁVNÍ

MOCI dne 21.4.2010

Český telekomunikační úřad

Odbor analýz trhů

Dne 22.4.2010 *guc*

Praha 21. dubna 2010

Čj. 92 774/2009-609/IX. vyř.

1

Rada Českého telekomunikačního úřadu jako příslušný správní orgán podle § 107 odst. 8 písm. b) bod 5 zákona č. 127/2005 Sb., o elektronických komunikacích a o změně některých souvisejících zákonů (zákon o elektronických komunikacích), ve znění pozdějších předpisů (dále jen „Zákon“) a podle § 10 zákona č. 500/2004 Sb., správní řád, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „Správní řád“), vydává v řízení zahájeném z moci úřední se společností **Unient Communications, a.s.**, se sídlem Šafránkova 1243/3, 155 00 Praha 5, IČ: 63078171, dne 9. prosince 2009, ve věci stanovení podniku s významnou tržní silou toto

rozhodnutí č. SMP/3/04.2010-61:

Podle § 51 odst. 3 Zákona a podle výsledků analýzy relevantního trhu vydané opatřením obecné povahy Českého telekomunikačního úřadu č. A/3/10.2009-13 se podnikem s významnou tržní silou na relevantním trhu „Ukončení volání (terminace) v jednotlivých veřejných telefonních sítích poskytovaných v pevném místě“ stanoví společnost **Unient Communications, a.s.**, se sídlem Šafránkova 1243/3, 155 00 Praha 5, IČ: 63078171 (dále jen „účastník řízení“).

Odůvodnění:

Český telekomunikační úřad (dále jen „Úřad“) provedl v souladu s § 51 odst. 1 a 2 Zákona analýzu trhu č. 3 – ukončení volání (terminace) v jednotlivých veřejných telefonních sítích poskytovaných v pevném místě (dále jen „trh č. 3“), kterou vydal jako opatření obecné povahy č. A/3/10.2009-13. Toto opatření bylo dne 16. října 2009 uveřejněno v částce 18/2009 Telekomunikačního věstníku. Z povahy tohoto relevantního trhu vyplývá, že každý poskytovatel služeb má 100 % tržní podíl ve vlastní veřejné telefonní síti.

K výroku

Analýzou trhu č. 3 bylo zjištěno, že předmětný relevantní trh není efektivně konkurenčním trhem a působí na něm podnik s významnou tržní silou, kterým je účastník řízení. Vymezení trhu č. 3 v OOP/1/02.2008-2, kterým se stanoví relevantní trhy v oboru elektronických komunikací, včetně kritérií pro hodnocení významné tržní síly, (dále „OOP/1/02.2008-2“), se shoduje s původním vymezením relevantního trhu č. 9 – ukončení volání (terminace) v jednotlivých veřejných telefonních sítích poskytovaných v pevném místě v opatření obecné povahy č. OOP/1/07.2005-2, kterým se stanoví relevantní trhy v oboru elektronických komunikací, včetně kritérií pro hodnocení významné tržní síly, ve znění opatření obecné povahy č. OOP/1/05.2006-21 (dále „OOP/1/07.2005-2“).

S ohledem na uvedené bylo dne 9. prosince 2009 s účastníkem řízení zahájeno správní řízení podle § 51 odst. 3 Zákona ve věci stanovení podniku s významnou tržní silou. Na základě ustanovení § 51 Zákona je účastníkem řízení pouze podnik, o jehož právech a povinnostech má být rozhodováno. Účastník řízení byl správním orgánem v zaslaném oznámení o zahájení správního řízení vyzván k vyjádření a navržení důkazů a byla mu poskytnuta lhůta 14 dnů ode dne doručení oznámení.

Účastník řízení ve stanovené lhůtě dne 16. prosince 2009 uplatnil připomínky ke znění tohoto navrženého rozhodnutí. V tomto vyjádření účastník řízení namítá, že není pravděpodobné, aby byl podnikem s významnou tržní silou na trhu č. 3 a požádal, aby správní orgán nevydal rozhodnutí v této věci a aby správní řízení zastavil. Tento požadavek účastník řízení zdůvodňuje následovně:

Podnikatelský subjekt s významnou tržní silou je subjekt, který má samostatně nebo ve spojení s jiným subjektem nebo více jinými subjekty na trhu takové ekonomické postavení, které mu umožňuje chovat se ve značné míře nezávisle na konkurenci, zákaznících a spotřebitelích. Úřad při posuzování významné tržní síly vychází z kritérií, dle kterých je-li tržní podíl subjektu nižší než 25 %, není pravděpodobné, že by měl subjekt významnou tržní sílu; to může nastat pouze v případě, že Úřad zkoumáním ostatních kritérií shledá velmi silnou podporu existence významné tržní síly, z analýzy trhu lze dovodit, že tržní podíl účastníka je menší než tržní podíl 6. nejvýznamnějšího podniku na relevantním trhu a i podíl takového dle významnosti 6. podniku na trhu je 160krát resp. 260krát menší, než podíl nejvýznamnějšího podniku na tomto relevantním trhu. Vzhledem k definici podniku s významnou tržní silou a s ohledem na údaje zjištěné Úřadem při analýze relevantního trhu není pochyb o tom, že účastník nemůže být považován za podnik s významnou tržní silou, a to především pro jeho podíl na trhu a ekonomické postavení jeho ostatních konkurentů.

Úřad při vymezení relevantního trhu a analýze postupoval zcela v souladu s Doporučením komise ze dne 17. prosince 2007 o relevantních trzích produktů a služeb v odvětví elektronických komunikací, které připadají v úvahu pro regulaci ex ante podle směrnice Evropského parlamentu a Rady 2002/21/ES o společenském rámci pro sítě a služby elektronických komunikací (dále jen „Doporučení“), Zákonem a OOP/1/07.2005-2.

Jak již z názvu trhu „v jednotlivých veřejných telefonních sítích poskytovaných v pevném místě“ vyplývá a jak je již v Důvodové zprávě k Doporučení konstatováno, je relevantním trhem terminace volání v individuální síti. Vzhledem ke skutečnosti, že ukončit hlasové volání může pouze ten poskytovatel, v jehož síti se volané telefonní číslo nachází, má každý poskytovatel služeb na relevantním trhu ukončení volání v jednotlivých veřejných telefonních sítích poskytovaných v pevném místě tržní podíl 100 % v jednotlivé (vlastní) veřejné telefonní síti. Argumenty účastníka řízení, že jeho podíl je mnohonásobně menší než podíl nejvýznamnějšího podniku na tomto trhu, je nesprávný, neboť uvádí podíl na celkovém objemu terminace ve všech pevných veřejných telefonních sítích.

Úřad rovněž v souladu s výše uvedenou Důvodovou zprávou k Doporučení zkoumal v předmětné analýze trhu č. 3 i další kritéria, která by potvrdila, do jaké míry může podnik tržní sílu uplatnit, neboť významný tržní podíl sám o sobě předem nevyklučuje určitou konkurenci. Za tímto účelem Úřad mimo jiné analyzoval i podíl a vývoj tržních podílů poskytovatelů služby ukončení hlasových volání ve všech veřejných telefonních sítích poskytovaných v pevném místě vyjádřený v počtu terminovaných minut a v počtu účastníků

a vyhodnotil i další kritéria podle stanovené Metodiky. Závěry jsou shrnuty v bodu 3.6. předmětné analýzy, kde mimo jiné Úřad konstatuje, že z provedené analýzy vyplývá, že pozice podniků s významnou tržní silou na analyzovaném trhu je natolik silná, že pro fungování trhu je nezbytné předem stanovit některé podmínky pro jejich podnikání. Stanovené podmínky podnikání musí být přiměřené zjištěnému podílu těchto poskytovatelů na celkové terminaci v pevném místě. Úřad shledal, že existují rozdíly ve vyhodnocení kritérií pro uplatnění významné tržní síly mezi společnostmi Telefónica O2 Czech Republic, a.s. a ostatními poskytovateli služeb na tomto trhu, a proto na základě provedené analýzy Úřad nenavrhl uplatnit nápravná opatření symetricky.

Stanovení účastníka řízení podnikem s významnou tržní silou je v souladu se závěrem analýzy trhu č. 3 vydané jako opatření obecné povahy č. A/3/10.2009-13. K výše uvedenému správní orgán dodává, že i ve vyjádření ze dne 25. září 2009 Evropská komise konstatovala, že vymezení trhu je v souladu s Doporučením.

Správní orgán se zabýval námitkami účastníka řízení, vypořádal se s nimi výše uvedeným způsobem a vypracoval návrh rozhodnutí v této věci.

Na základě § 130 Zákona a podle Pravidel Českého telekomunikačního úřadu pro vedení konzultací na diskusním místě správní orgán zveřejnil návrh rozhodnutí včetně výzvy k uplatnění připomínek na diskusním místě dne 22. prosince 2009. Připomínky k návrhu rozhodnutí bylo možno uplatnit do 22. ledna 2010. Správní orgán neobdržel připomínky, a proto návrh rozhodnutí neupravil.

Účastník řízení se po lhůtě určené k uplatnění připomínek ve veřejné konzultaci v návaznosti na shora již vypořádané vyjádření do řízení o stanovení podniku s významnou tržní silou na relevantním trhu č. 3 vyjádřil dopisem ze dne 12. února 2010, ve kterém navrhuje, aby Úřad v tomto řízení nevydal navržené rozhodnutí a řízení zastavil. Toto své vyjádření účastník řízení zdůvodňuje tvrzením, že nemůže svou oznámenou činnost řádně a v plném rozsahu vykonávat a že v této souvislosti ukončil ke dni 31. ledna 2010 vykonávání činnosti na trhu veřejných mobilních sítí a toto písemně doložil.

K tomuto správní orgán uvádí, že v tomto návrhu rozhodnutí se stanoví účastník řízení podnikem s významnou tržní silou na relevantním trhu č. 3, a to na základě závěrů analýzy trhu č. 3, kde bylo shledáno, že účastník řízení má účastníky, kterým poskytuje veřejně dostupnou telefonní službu v pevném místě prostřednictvím vlastní sítě. Účastník řízení sice ukončil ke dni 31. ledna 2010 vykonávání činnosti na trhu veřejných mobilních sítí, ale to je služba, která se vztahuje k relevantnímu trhu č. 7 – ukončení hlasového volání (terminace) v jednotlivých veřejných mobilních telefonních sítích.

Správní orgán se zabýval námitkami účastníka řízení i přesto, že byly uplatněny po lhůtě, vypořádal se s nimi výše uvedeným způsobem a vypracoval návrh rozhodnutí v této věci, neboť účastník řízení podle zjištěných skutečností ukončil k výše uvedenému datu pouze mobilní veřejně dostupnou telefonní službu a nadále vykonává oznámenou komunikační činnost veřejně dostupné telefonní služby poskytované v pevném místě.

Správní orgán zaslal konečný text návrhu rozhodnutí podle § 111 odst. 3 Zákona Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže. Předseda Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže ve svém dopise ze dne 22. února 2010 neuplatnil k návrhu žádné připomínky.

Správní orgán dal účastníku řízení možnost, aby se v souladu s § 122 odst. 5 Zákona vyjádřil k podkladům rozhodnutí a navrhl případné doplnění. Na základě plné moci podle § 33 správního řádu, doručené Úřadu dne 24. listopadu 2009, převzala zastoupení účastníka řízení advokátní kancelář Konečná & Šafař, s.r.o., se sídlem Široká 36/5, 110 00 Praha 1 – Josefov, IČ: 27112331 (dále jen „Zmocněnec“). Zmocněnec se seznámil se spisem dne 17. března 2010, kdy si pořídil kopii tohoto spisu ofocení a požádal o lhůtu k jeho prostudování, která mu byla stanovena nejprve do 24. března 2010 a když poté požádal o její prodloužení do 2. dubna 2010, Úřad tento požadavek akceptoval.

V zaslaném vyjádření se k podkladům řízení, které bylo správnímu orgánu doručeno dne 2. dubna 2010, účastník řízení uvádí, že podle něj bylo správní řízení zahájeno doručením Oznámení o zahájení správního řízení pod čj. 92774/2009-609 ze dne 27. listopadu 2009, a to dne 3. prosince 2009.

Dále účastník řízení upozorňuje, že mu bylo zasláno Oznámení o zahájení správního řízení v neúplné formě, nesrozumitelným způsobem, s absencí identifikátoru, a také upozorňuje na nemožnost určení jaký trh s podnikem s významnou tržní silou správní orgán posuzoval.

K tomuto správní orgán uvádí, že dne 13. listopadu došlo k vypravení neúplných podkladů Oznámení o zahájení správního řízení pod čj. 92774/2009-609, což bylo způsobeno problémy s aplikací při odesílání do datové schránky účastníka řízení. Tyto dokumenty tak Úřad nepovažoval za doručené, neboť neobsahovaly všechny potřebné náležitosti pro zahájení správního řízení a vykazovaly tak právní vady. Proto neprodleně po zjištění, že k této skutečnosti došlo, bylo účastníku řízení doručeno dne 1. prosince 2010 nové Oznámení o zahájení správního řízení pod čj. 92744/2009-609/IV.vyř. spolu s Usnesením o stanovení lhůty pod čj. 92744/2009-609/V.vyř. a návrhem rozhodnutí č. SMP/3/XX.2010-Y, které plnohodnotně i se všemi důsledky nahradilo dokumenty odeslané dne 13. listopadu 2009. Datem zahájení tohoto správního řízení je tak v souladu se správním řádem 9. prosinec 2009, což je datum převzetí Oznámení o zahájení správního řízení pod čj. 92774/2009-609/IV.vyř. od účastníka řízení Zmocněncem a stanovená lhůta pro vyjádření vycházela z tohoto data.

Jako další připomínku účastník řízení uvádí, že se neztotožňuje s tvrzením Úřadu, že každý poskytovatel služeb na relevantním trhu ukončení volání v jednotlivých veřejných telefonních sítích poskytovaných v pevném místě má tržní podíl 100 % v jednotlivé (vlastní) veřejné telefonní síti. Podle vyjádření účastníka řízení byli na základě věcného vymezení relevantního trhu zařazeni všichni poskytovatelé provozující veřejné telefonní sítě, na nichž jsou poskytovány služby Ukončení volání. Vymezení je dále určeno obdobím tří let a územím České republiky. Relevantní trh věcný je logicky vyjádřen součtem podílů všech poskytovatelů služby ukončení volání. Na základě výkladu Úřadu, že každý poskytovatel služeb na relevantním trhu Ukončení volání má tržní podíl 100% v jednotlivé (vlastní) veřejné telefonní síti není možné stanovit, že se jedná o relevantní trh, jak je uvedeno v Analýze trhu. Podíl ve vlastní síti jednoho poskytovatele není relevantním trhem ve vztahu k Ukončení volání. Pokud by měl jeden poskytovatel Ukončení volání 100% na relevantním trhu, tak by

např. při uvedeném počtu 24 poskytovatelů dle bodu 2.3 Analýzy trhu byl celkový tržní podíl na relevantním trhu 2 400%.

Dále účastník řízení tvrdí, že tržní podíl účastníka řízení je menší než tržní podíl 6. nejvýznamnějšího podniku na relevantním trhu a i podíl takového dle významnosti 6. podniku na trhu je 160krát resp. 260krát menší, než podíl nejvýznamnějšího podniku na tomto relevantním trhu. Vzhledem k definici podniku s významnou tržní silou a s ohledem na údaje zjištěné Úřadem při analýze relevantního trhu není pochyb o tom, že účastník nemůže být považován za podnik s významnou tržní silou, a to především pro jeho podíl na trhu a ekonomickém postavení jeho ostatních konkurentů. Účastník řízení navrhuje, aby Úřad v tomto řízení o stanovení podniku s významnou tržní silou nevydal rozhodnutí navržené v Oznámení o zahájení řízení ze dne 27. listopadu 2009 a řízení zastavil.

K těmto tvrzením účastníka řízení správní orgán uvádí, že Úřad provádí analýzu relevantních trhů v oboru elektronických komunikací v souladu platnou legislativou EU i České republiky pro oblast elektronických komunikací. Pokud se týká samotného postupu Úřadu při věcném a územním vymezení relevantního trhu a analýze tohoto trhu, upravují tento postup, včetně shora uvedené legislativy, zejména tyto příslušné dokumenty Evropské komise (dále jen „Komise“), jak je uvedeno v odůvodnění části A analýzy trhu č. 3, vydané Úřadem jako opatření obecné povahy č. A/3/10.2009-13:

- Doporučení Komise ze dne 17. prosince 2007 o relevantních trzích produktů a služeb v odvětví elektronických komunikací, které připadají v úvahu pro regulaci ex ante podle směrnice Evropského parlamentu a Rady 2002/21/ES o společném předpisovém rámci pro sítě a služby elektronických komunikací („Doporučení o relevantních trzích“).

- Vysvětlující memorandum týkající se doporučení Komise o příslušných trzích produktů a služeb v odvětví elektronických komunikací náchylné k regulaci ex ante v souladu se směrnicí Evropského parlamentu a Rady 2002/21/ES.

- Pokyny Komise týkající se analýzy trhů a stanovení významné tržní síly v souladu s regulačním rámcem EU pro sítě a služby elektronických komunikací (2002/C 165/03 ze dne 11. července 2002).

- Doporučení Komise ze dne 7. května 2009 o regulaci sazeb za ukončení volání v pevných a mobilních sítích v EU C (2009) 3359.

Postup Úřadu je tedy v souladu s Metodikou definování relevantních trhů, analýzy relevantních trhů, posouzení významné tržní síly a určení nápravných opatření v oblasti elektronických komunikací v České republice, která je součástí každé analýzy relevantního trhu, vydané Úřadem a která vychází z uvedeného legislativního rámce.

Skutečnost, že Úřad při stanovení relevantního trhu i jeho analýze dodržel stanovený právní rámec dokládá i notifikační proces s Komisí. Při projednání případu CZ/2009/0964 zástupce Komise dne 25. 9. 2009 konstatuje, že Úřad definuje relevantní produktový trh v souladu s doporučením a relevantním zeměpisným trhem je území celé České republiky.

Při posouzení významné tržní síly zvažuje Úřad řadu kritérií, k nimž patří podíl na trhu a potenciální konkurence, překážky bránící vstupu na trh, vývoj maloobchodních a velkoobchodních cen a další faktory, jako například kompenzační kupní síla. K postupu Úřadu byla ze strany Komise uplatněna připomínka pouze ke stanovení asymetrických nápravných opatření, kde Komise, na rozdíl od Úřadu, považuje potřebné uložit i operátorům alternativních sítí symetrické povinnosti jako incumbentovi. Pokud jde o stanovení SMP na relevantním trhu č. 3, neměla Komise připomínky a analýzu notifikovala

V této věci dále Úřad poukazuje na to, že připomínky účastníka řízení se týkají postupu stanovení SMP podniku, tj. analýzy trhu č. 3, vydané jako opatření obecné povahy č. A/3/10.2009-13 a tyto připomínky mohl účastník řízení uplatnit v rámci veřejné konzultace tohoto opatření.

Analýzy relevantních trhů zpracované ostatními národními regulačními úřady zemí EU jsou veřejně přístupné a je možno vyhodnotit postupy a závěry uplatněné v rámci vymezení relevantního trhu a vlastní analýzy jako porovnatelné.

Z uvedené argumentace použité účastníkem řízení je zřejmé, že účastník není dostatečně seznámen s platným právním rámcem, který upravuje a zároveň unifikuje postupy národních regulačních úřadů při stanovení relevantních trhů a provedení analýzy na těchto trzích, a své závěry neopírá o závazné postupy dané platnou legislativou ani o precedentní rozhodnutí na trzích členských států EU, ale je s nimi v rozporu.

Správní orgán se zabýval námitkami účastníka řízení, vypořádal se s nimi výše uvedeným způsobem, když opakovaně vysvětlil jeho připomínky a vypracoval návrh rozhodnutí v této věci.

S ohledem na výše uvedené bylo rozhodnuto tak, jak je uvedeno ve výroku tohoto rozhodnutí.

Poučení:

Proti tomuto rozhodnutí není přípustný opravný prostředek.



Za Radu Českého telekomunikačního úřadu:
Ing. Jana Fůrstová
členka Rady
Českého telekomunikačního úřadu