



Ing. Petr Rafaj

předseda Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže



UOHSX0059WOK

Č. j.: ÚOHS-14312/2013/830/JKo
V Brně dne 8. 8. 2013

Vážený pane předsedo,

k materiálu Vyhlášení výběrového řízení za účelem udělení práv k využívání rádiových kmitočtů k zajištění veřejné komunikační sítě v pásmech 800 MHz, 1800 MHz a 2600 MHz předloženému Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže (dále též „ÚOHS“) k připomíncekám Vaším dopisem č.j. ČTÚ-73 457/2013-613 ze dne 10. 7. 2013 uplatňuji následující připomínky:

Z pohledu veřejné podpory je třeba uvést, že vzhledem ke skutečnosti, že Evropská komise neuzavřela posuzování podmínek aukce podle podnětu stěžovatele, nelze v současné době potvrdit, či vyloučit případnou veřejnou podporu. S ohledem na uvedené doporučuji, aby účinky právního aktu, na základě kterého dojde k převodu rádiových kmitočtů na nového nabyvatele, nastaly až po obdržení stanoviska Evropské komise k této věci. Případná veřejná podpora by mohla být příjemci (novému nabyvateli) poskytnuta dnem, kdy mu na podporu vznikne právní nárok, tj. den, kdy nabytí právních účinků právní úkon, na jehož základě byla podpora příjemci poskytnuta.

Z hlediska hospodářské soutěže je vytvoření podmínek pro vstup čtvrtého operátora třeba obecně uvítat; nesmí k tomu však dojít prostřednictvím nastavení podmínek, které by byly diskriminační a v důsledku by mohly kvalitu soutěže na daném trhu narušit. Z tohoto pohledu v současných podmínkách aukce spatřuji následující rizika:

I. Důvodnost vyčlenění části spektra pro nového operátora

Jestliže se ČTÚ oproti předchozí aukci, kdy uváděl, že vyčlenění části spektra pro nově vstupující subjekty je neopodstatněné, v rámci současné aukce rozhodl část spektra pro nově vstupující subjekty vyhradit, je třeba, aby vycházel z dostatečného vyhodnocení dosavadního i budoucího vývoje příslušného trhu se zhodnocením dopadů vyhrazení spektra, ze kterého vyplývá, že je takové opatření nezbytné pro efektivní fungování příslušného trhu a že nebylo možno zvolit jiné řešení s menšími dopady na hospodářskou soutěž, a to zejména ve vztahu k pásmu 800 MHz, kde ČTÚ z disponibilního množství 30 MHz vyčlenil plných 10 MHz pro nově vstupující subjekt.

V souvislosti se stanovením výše minimální ceny pro jednotlivé aukční bloky, zejména bloku A3 v rámci kmitočtového pásma 800 MHz, podotýkám, že vzhledem k tomu, že se předchozí aukce zúčastnil pouze jediný potenciální nový operátor, mohl by tento v případě, že se situace bude

opakovat,¹ získat vyhrazenou část spektra v aukci již za vyvolávací cenu,² na rozdíl od stávajících operátorů, kteří budou soutěžit o omezené množství kmitočtů.

II. Riziko následné koncentrace trhu

Podmínky aukce je dle mého názoru třeba doplnit o ustanovení vedoucí k zajištění samostatnosti nově vstupujícího subjektu, a to především tak, aby nově vstupující subjekt nebyl přímo či nepřímo výlučně či společně kontrolován ze strany stávajících operátorů a současně byl na stávajících operátorech vlastnický, finančně a personálně nezávislý. ČTÚ by měl podmínky aukce rovněž doplnit o závazek nově vstupujícího operátora po přiměřenou dobu (jejíž délku by měl stanovit ČTÚ) neusilovat o koupi některého nebo prodej některému ze stávajících operátorů.

Existuje totiž riziko, že nový operátor, kterému bude za zvýhodněných podmínek vyhrazena část spektra, následně získá kontrolu nad některým stávajícím operátorem; úroveň soutěže na trhu by se nezlepšila a jeden operátor by nadto byl významně zvýhodněn. Obdobně by mohlo dojít k tomu, že některý stávající operátor by inicioval účelové založení „nezávislého“ operátora, nad nímž by následně získal kontrolu.

Obdobně opatření ČTÚ v rámci kapitoly 5.4 výběrového řízení vztahující se ke změně, pozbytí platnosti, přechodu, převodu a pronájmu přidělu rádiových kmitočtů nejsou dle mého názoru dostatečná pro prevenci spekulativního chování v rámci výběrového řízení. Doporučuji proto ponechání původního znění z návrhu Vyhlášení výběrového řízení v podobě: *„Ve vztahu k rádiovým kmitočtům, které jsou předmětem tohoto výběrového řízení, žadatelé převezmou závazek po dobu 7 let od právní moci přidělu tento přiděl ani jeho část nepřevést na třetí osobu ani tyto rádiové kmitočty třetí osobě nepronajmout. To nevyklučuje případy sdílení získaných kmitočtů v případech budování společné infrastruktury.“* Pokud jde o zmiňované sdílení získaných kmitočtů, je třeba je koncipovat tak, aby bylo v souladu s § 3 ZOHS,³ popř. čl. 101 SFEU.⁴

Shrnu-li výše uvedené připomínky, které ÚOHS konzistentně uplatňoval již v rámci předběžných konzultací s ČTÚ, je z hlediska zajištění souladu nastavení podmínek aukce s pravidly ochrany hospodářské soutěže třeba, aby bylo dostatečně zdůvodněno, proč je nezbytné nově vstupující operátory zvýhodnit, proč v právě navrhovaném rozsahu a proč v důsledku tohoto zvýhodnění nedojde k narušení hospodářské soutěže, a současně zajistit, že nedojde k následnému spojení nového a některého stávajícího operátora, popř. převodu či pronájmu získaných kmitočtů.

Nad rámec výše uvedeného doporučuji (stejně jako v rámci připomínek k předchozí aukci) vzhledem ke konstataci ČTÚ v bodě 5.7.3. předloženého materiálu, že v případě rozhodování sporu

¹ Riziko přihlášení jediného zájemce je inherentně přítomno v každé aukci.

² Přestože ČTÚ uvádí, že při jejím stanovení vycházel z konečných cen aukcí se srovnatelným nastavením, mohla by být tato cena napadána jako velmi nízká, a to jak s ohledem na výši nabídek, které byly v předchozí aukci skutečně učiněny, tak případně ve srovnání s výslednými cenami vysoutěženými stávajícími operátory za nevyhrazenou část spektra.

³ Zákon č. 143/2001 Sb., o ochraně hospodářské soutěže a o změně některých zákonů (zákon o ochraně hospodářské soutěže), ve znění pozdějších předpisů.

⁴ Smlouva o fungování Evropské unie.

ohledně souladu výše sjednaných cen s podmínkami Závazku národního roamingu nebo Závazku velkoobchodní nabídky bude postupovat zejména podle metodiky⁵ ke stanovování cen na základě principu zákazu stlačování marží, tuto metodiku upravit ve smyslu připomínek ÚOHS zaslaných k materiálu „Postup Českého telekomunikačního úřadu při cenovém vyhodnocování maloobchodních nabídek vertikálně integrovaného operátora“, který vydání uvedené metodiky předcházela. Zároveň upozorňuji, že obdobně škodlivé mohou být například nepřiměřeně vysoké ceny samy o sobě, aniž by docházelo ke stlačování marží, což předložený materiál nezohledňuje.

S pozdravem

Vážený pan

Ing. Mgr. Jaromír Novák

Předseda Rady Českého telekomunikačního úřadu

Sokolovská 58/219

225 02 Praha 9 - Vysočany

⁵ Dostupná na http://www.ctu.cz/cs/download/ostatni/cenove_vyhodnocovani_postup_ctu_10_05_2013.pdf.