**Formulář pro uplatnění připomínek, stanovisek a názorů**

**NÁZEV návrhu opatření KE KONZULTACI:** VÝZVA k uplatnění připomínek k návrhu testu tří kritérií pro Trh mobilních služeb

**Čj.:** ČTÚ-50 584/2017-611

**IDENTIFIKAČNÍ ÚDAJE DOTČENÉHO SUBJEKTU:**

**Obchodní firma / název / jméno a příjmení:** O2 Czech Republic a.s.

**IČO (bylo-li přiděleno):** 60193336

**Kontaktní osoba (vč. telefonního čísla a adresy elektronické pošty):**

Miloš Koděra, 271 464 631, milos.kodera@o2.cz

**DŮVĚRNOST POSKYTNUTÝCH INFORMACÍ:**

 Český telekomunikační úřad bude považovat zde poskytnuté informace za důvěrné, pouze pokud je dotčený subjekt označí jako důvěrné nebo jako obchodní tajemství.

 Český telekomunikační úřad si vyhrazuje právo použít poskytnuté údaje, s výjimkou údajů označených jako důvěrné nebo jako obchodní tajemství, a tyto údaje též uveřejnit podle Pravidel Českého telekomunikačního úřadu pro vedení konzultací na diskusním místě.

Pokud dotčený subjekt označí připomínku, popřípadě její část, za důvěrnou nebo jako obchodní tajemství, pak taková připomínka nebude uveřejněna na diskusním místě. Obdobně se postupuje i v případě stanovisek a názorů.

Připomínky, které nebudou uveřejněny na diskusním místě, se podle čl. 9 odst. 3 PravidelČeského telekomunikačního úřadu pro vedení konzultací na diskusním místě nevypořádávají.

# I. PŘIPOMÍNKY k jednotlivým částem/ustanovením návrhu opatření:

## Zastavení identifikace a analýzy relevantního trhu, který není uveden v Doporučení komise

*Návrh na doplnění, změnu, zrušení nebo nahrazení textu ustanovení návrhu opatření:*

**Na základě neopodstatněnosti snahy Českého telekomunikačního úřadu o vymezení nového relevantního trhu, který není obsahem Doporučení Komise[[1]](#footnote-1), navrhujeme zastavení celého procesu identifikace a analýzy tohoto relevantního trhu.**

*Odůvodnění:*

Jak je všeobecně známo, Český telekomunikační úřad (dále jen „ČTÚ“) se již jednou, a to v roce 2012, pokoušel zavést regulaci na jím definovaném relevantním trhu, který ale nebyl součástí Doporučení Komise. Tehdy ČTÚ vymezil testem tří kritérií tento relevantní trh, avšak už nikdy nedokončil následnou povinnou analýzu relevantních trhů. V roce 2015 byl ČTÚ nucen po provedení nového testu tří kritérií relevantní trh zrušit, a to s odůvodněním přirozeného vstupu subjektů typu MVNO (mobilních virtuálních operátorů) bez nutnosti regulačních zásahů a s tím souvisejícím zdravým vývojem na telekomunikačním trhu v segmentu mobilních služeb elektronických komunikací.

Společnost O2 Czech Republic a.s. (dále jen „společnost O2“) si není vědoma žádných významných změn od roku 2015, které by od této doby až do současnosti nastaly a které by jakkoliv odůvodňovaly změnu v tomto přístupu ze strany ČTÚ a přinášely tak potřebu opět jít stejnou cestou, kdy přes tříkriteriální test a analýzu nově vymezeného relevantního trhu by bylo teoreticky možné zavést regulační opatření. Z těchto důvodů si i ČTÚ musí nyní velmi dobře uvědomovat, že tato jeho opětovná snaha nemůže nakonec skončit jinak než zastavením této analýzy relevantního trhu, jak se už stalo v roce 2015.

Problém je v tom, že ČTÚ předchozí výše popsanou neúspěšnou snahu o zavedení ex ante regulace na jím vymezeném relevantním trhu mezi roky 2012 až 2015 v konečném důsledku vyhodnotil jako úspěšnou akci, protože ČTÚ je přesvědčen, že již pouhá jeho snaha o zavedení této regulace v podobě kroků, které ČTÚ v tomto učinil, vyvolala přirozený vstup subjektů MVNO bez regulačních zásahů, a kdyby tak ČTÚ býval nečinil, tak by ke vstupu subjektů MVNO na trh nedošlo. Toto je podle názoru společnosti O2 zcela nesprávná teze ČTÚ už jen z pohledu časové souslednosti, kdy k přirozenému vstupu MVNO (první subjekt MVNO začal působit na mobilní síti společnosti O2) došlo mnohem dříve, než se ČTÚ ve své snaze vůbec jakkoliv přiblížil k uložení konkrétních regulačních opatření. Kdyby výše popsaná teze ČTÚ skutečně platila, tak by mobilní operátoři museli logicky zdržovat komerční vstup subjektů MVNO mnohem déle. Ve skutečnosti subjekty MVNO začaly vstupovat na trh na základě jeho přirozeného vývoje, kdy na straně mobilních operátorů i subjektů MVNO začala vzájemná spolupráce oboustranně dávat smysl a za tím účelem byly poté uzavírány příslušné velkoobchodní smlouvy.

ČTÚ je z jeho úřední činnosti velmi dobře známo, že společnost O2 má dojednány veškeré velkoobchodní smlouvy se svými partnery typu MVNO na komerčním základě a za celou dobu nedošlo k jedinému vzájemnému sporu, jenž by vyžadoval zásah anebo intervenci ze strany ČTÚ, o což může kdykoliv kterákoliv ze smluvních stran požádat v případě potřeby ČTÚ. Z výše uvedených důvodů nedává smysl, aby se ČTÚ opět pokoušel zavádět v rámci Evropské unie exemplární příklady neúspěšných snah o ex ante regulaci fungujícího trhu.

Společnost O2 respektuje vydání novelizovaného Nařízení č. 531/2012 autoritou Evropské komise a v této souvislosti **plně podporuje** názor ČTÚ, že roamingová regulace ve svém důsledku „*může mít negativní dopad na hospodaření operátorů nebo může vést ke zvýšení vnitrostátních cen.“* V kontextu návrhu provedení tříkriteriálního testu ze strany ČTÚ to však nemůže znamenat, že případné negativní důsledky pro trh a zákazníky způsobené jedním typem regulace (v tomto případě roamingu) by mohly být jedním z důvodů, proč zavádět další regulaci s odůvodněním, že ceny jsou příliš vysoké a trh nefunguje. Veškeré základní ekonomické poučky varují před přeregulováním trhu a jeho svázáním mnoha regulačními pravidly nadiktovanými státní mocí, protože pak chybí potřebný prostor pro rozvoj zdravého konkurenčního prostředí na základě působení přirozených tržních sil nabídky a poptávky.

Ze strany ČTÚ by mělo být respektováno Doporučení Evropské komise, které identifikuje 4 respektive 5 relevantních trhů a k zařazení dalšího relevantního trhu po provedení testu tří kritérií by mělo být přistupováno pouze zcela výjimečně a jen v případě nefungování účinné konkurence. **Jak je uvedeno výše i v následujících připomínkách, k účinné konkurenci na identifikovaném trhu jednoznačně dochází, a proto k celé této aktivitě, která vyžaduje značné pracovní kapacity jak na straně ČTÚ, tak na straně podnikatelského sektoru (od sběru požadovaných statistických údajů až po sdělování odborných připomínek) a dalších subjektů, není, navzdory účelovému jednání některých zájmových skupin a jejich vystupování v médiích, žádný důvod.**

## Úprava dílčího závěru bodu 1.2 odstavce b) – str. 14

*Návrh na doplnění, změnu, zrušení nebo nahrazení textu ustanovení návrhu opatření:*

**Zahrnutí trendu vzájemné substituovatelnosti služeb mobilní tarif s daty a mobilní internet do dílčího závěru ve smyslu stále se snižujících rozdílů mezi těmito službami.**

*Odůvodnění:*

Služby mobilní tarif s daty a mobilní internet sice stále nejsou dokonalými substituty, ale především rozvoj OTT služeb velmi mění chování uživatelů a s tím spojené nabídky poskytovatelů tak, že se obě služby neustále vzájemně přibližují a jejich schopnost substituce se výrazně zvyšuje. Nadto, s ohledem na pravidla síťové neutrality, neexistují ani žádné technické nebo smluvní překážky pro naprosto substituční využití těchto služeb.

## Chybné údaje v Tab. č. 3: Průměrná měsíční spotřeba a ARPU pro jednotlivé typy zákazníků u mobilních tarifů s daty – str. 19 (53)

*Návrh na doplnění, změnu, zrušení nebo nahrazení textu ustanovení návrhu opatření:*

**Opravit nesprávně stanovené průměry v tabulce č. 3 ve sloupci „Celkem“ a na něj navázaný sloupec „Jednotkové ceny“ (str. 19). Opravit datově provázanou tabulku č. 7.**

*Odůvodnění:*

Výsledné hodnoty celkových průměrů mají pravděpodobně představovat vážený průměr údajů poskytnutých třemi mobilními operátory, přičemž vahami má být počet SIM karet každého z operátorů. Výsledné hodnoty tomuto výpočtu ale neodpovídají. Nejvíce lze tuto matematickou nelogičnost pozorovat na posledním řádku v tabulce znázorňující údaje za podnikající osoby. Celková průměrná hodnota je zde nižší než hodnoty průměrné spotřeby dat všech tří mobilních síťových operátorů.

## V aukcích v letech 2013 ani 2016 neprojevil zájem žádný nový poskytovatel mobilních služeb (str. 27)

*Návrh na doplnění, změnu, zrušení nebo nahrazení textu ustanovení návrhu opatření:*

**Z dokumentu je nutné odstranit nesprávné tvrzení ČTÚ o vysokých vstupních investičních nákladech jako bariéře pro vstup na trh resp. výskytu něčeho negativního a nepřirozeného. Druhou alternativní možností je toto tvrzení minimálně opravit v tom smyslu, že jde o přirozenou součást každého síťového odvětví včetně podnikání v elektronických komunikací, která však nemusí nutně nést negativní důsledky. Do dokumentu je dále nutné zahrnout fakt týkající se výsledků velkých výběrových řízení na kmitočty v letech 2013 a 2016 v kontextu stanovených podmínek a to sice ten, že o tyto kmitočty vhodné k poskytování mobilních služeb formou mobilního síťového operátora neprojevil zájem ani jeden nový subjekt, a to přestože podmínky byly pro nové subjekty nastaveny více než příznivě (zvláště v případě výběrového řízení v roce 2013).**

*Odůvodnění:*

Vysoké vstupní investiční náklady jsou neodmyslitelnou součástí každého síťového odvětví, a to ať již jde o plyn, vodu, elektřinu anebo sítě elektronických komunikací. Na druhou stranu těmto vysokým vstupním investičním nákladům následně odpovídá potenciální objem poskytovaných služeb zákazníkům a z toho plynoucích výnosů z dané formy podnikání. Toto platí celosvětově a stejně tedy pro ČR. Tvrzení ČTÚ o bariéře vysokých vstupních investičních nákladů je proto navržené čistě účelově s cílem, aby tříkriteriální test vyšel za každých okolností a ČTÚ tak mohl přistoupit k další fázi a snaze nakonec zavést příslušná regulační opatření. Kdyby však bývalo nutné zavádět jakákoliv regulační opatření na takto vymezeném trhu, ke kterým zřejmě chce ČTÚ směřovat, právě s ohledem na samou podstatu podnikání založeného na provozování sítí elektronických komunikacích tj. dopředu danou skutečností vysokých vstupních investičních nákladů, pak by tento nový relevantní trh, jak jej nyní sám ze své vůle ČTÚ vymezil, musel nutně být minimálně obsahem Doporučení Komise jako trh, kde dochází nebo může docházet s vysokou pravděpodobností k tržnímu selhání a je nutné provedení analýzy a následně přijetí nápravných regulačních opatření ex ante. Jak je již uvedeno výše, ve skutečnosti tomu tak samozřejmě není a tento trh není obsahem Doporučení Komise k uvalení regulačních opatření a není obsahem ani jiných regulačních opatření např. formou Nařízení ze strany Komise.

Pokud by na tuzemském mobilním trhu nefungovala efektivní konkurence, využil by nový investor výběrových řízení na rádiové kmitočty v roce 2013 a 2016, což se nestalo ani přes ČTÚ uměle vytvořené velmi příznivé podmínky právě pro případného nového mobilního síťového operátora. Tato skutečnost zcela jasně vypovídá o tom, že na trhu probíhá efektivní celoplošná soutěž a současní mobilní operátoři nedosahují nadměrného zisku, který by nevyhnutelně musel zapříčinit vstup nového zájemce do výše uvedených výběrových řízení s cílem tyto jejich nadměrné zisky odčerpat ve svůj prospěch. Místo toho vstup další konkurence na tuzemský trh probíhá jen formou subjektů typu MVNO zaměřených na specifické menší tržní segmenty, což je podle výše uvedeného tržního chování investorů dostatečné a na vstup nového mobilního síťového operátora není z pohledu investorů na tuzemském trhu prostor, protože jejich obchodní modely v tomto případě již nevycházejí - potenciální odčerpané výnosy a zisky od stávajících mobilních operátorů (na trhu již není příliš prostor pro tvorbu zcela nových zákazníků a dochází jen víceméně k přetahování o stávající zákazníky) by nedokázaly pokrýt investice spojené se vstupem na trh a nutným dalším rozvojem. A to ani přesto, že případnému novému zájemci ČTÚ vytvořil komerčně exkluzivní podmínky v podobě levného vyhrazeného spektra a možnosti v čase odložit a rozložit počáteční investici do síťových nákladů díky povinné nabídce velkoobchodních služeb a národního roamingu uvalené na stávající operátory.

V dokumentu rovněž postrádáme s tím spojenou skutečnost, že převládajícím světovým trendem na národních telekomunikačních trzích je spíše fúzování stávajících operátorů, kdy počet velkých celonárodních síťových operátorů klesá a **nedochází** tudíž k opačné situaci ve formě postupné fragmentace trhu mezi více operátorů, která přináší vyšší náklady z důvodu neexistence efektu úspor z rozsahu a nemožnost jejich regulérního pokrytí v důsledku neustálého roztáčení dalších cenových spirál.

## Důkladnější vysvětlení analýzy replikovatelnosti maloobchodních služeb – str. 34

*Návrh na doplnění, změnu, zrušení nebo nahrazení textu ustanovení návrhu opatření:*

**Pokud není možné zveřejnit analýzu z důvodu uváděného obchodního tajemství, žádá společnost O2 alespoň o její důkladné vysvětlení, aby bylo vůbec možno ověřit správnost jejích zveřejněných závěrů.**

*Odůvodnění:*

ČTÚ na straně č. 34 provedl analýzu replikovatelnosti maloobchodních služeb, která údajně signalizuje existenci tržních problémů. Z důvodu obchodního tajemství ale nelze jakýmkoliv způsobem ověřit její validitu. Přitom však ostatní části testu naznačují přesný opak, tedy velmi úspěšné fungování subjektů typu MVNO na českém trhu mobilních služeb. V této souvislosti proto společnost O2, která ve své síti hostí nejvíce SIM karet subjektů typu MVNO v České republice, konstatuje v rámci tohoto připomínkového řízení, že takovéto komerční dohody dávající ekonomický smysl oběma stranám jsou realizovatelné a realizované a na trhu dobře fungují, jak je ostatně ČTÚ dobře známo z jeho úřední činnosti, protože veškeré velkoobchodní smlouvy tohoto typu jsou předávány ČTÚ a případné spory, které však v případě společnosti O2 neexistují, by opět řešil ČTÚ.

## Změna závěru kritéria č. 1 - Existence značných, a nikoliv dočasných strukturálních, právních nebo regulačních překážek vstupu – str. 35‑36

*Návrh na doplnění, změnu, zrušení nebo nahrazení textu ustanovení návrhu opatření:*

 **Úprava závěru kritéria č. 1 ve smyslu nesplnění 1. kritéria na základě provedené analýzy.**

*Odůvodnění:*

ČTÚ na základě podmínek výběrových řízení z roku 2013 a 2016, která zahrnovala primární rádiové kmitočty používané pro technologii LTE, stanovuje pro dotčené příděly rádiových kmitočtů ceny a podmínky referenčních velkoobchodních smluv o přístupu k síti LTE. Mimo tyto referenční nabídky, jak ČTÚ správně podotýká, je uzavřeno velké množství komerčních velkoobchodních smluv, které znamenají pro MVNO ještě lepší podmínky než ty, které schvaluje ČTÚ v rámci referenčních nabídek včetně přístupu k nejmodernější síti LTE. Množství MVNO je v České republice v rámci Evropské unie nadprůměrné, což je rovněž velmi pozitivním faktem vypovídajícím o zdravě fungujícím trhu. Komerční velkoobchodní smlouvy jsou uzavírány na základě vzájemné dohody obou stran. Kdyby tyto komerční dohody nedávaly oběma stranám smysl, tak by nebyly tímto způsobem uzavírány a bylo by spíše postupováno prostřednictvím povinných referenčních velkoobchodních nabídek, jejichž podmínky jsou důsledně kontrolovány ČTÚ. Toto se však v realitě neděje, což jasně ukazuje, že trh **funguje zdravě** bez potřeby tvrdých regulačních zásahů. Právě povinné referenční nabídky přístupu, které jsou vytvářeny dle metodiky ČTÚ a jsou jím striktně a pravidelně kontrolovány mají být pojistkou proti nedostatečné konkurenci na trhu mobilních datových přenosů. **To, že tato pojistka není ve skutečnosti vůbec využívána tj. společnosti O2 není známa jediná velkoobchodní smlouva uzavřená na základě povinné referenční nabídky Full MVNO a stejně tak nebyl zaregistrován ani jediný vážný zájemce o její uzavření, je jasným důkazem, že funguje komerční a neregulovaná cesta, kdy velkoobchodní smlouvy mezi MNO a MVNO jsou uzavírány za výrazně lepších podmínek na základě svobodné vůle obou stran a dochází tak k zdravému vývoji na trhu bez nutnosti dalších regulačních zásahů.**

 ČTÚ dále sice správně vyhodnocuje existující nekalou konkurenci ve formě tzv. „šedých operátorů“, ta ale nemůže být v žádným případě důvodem k ex ante regulaci a tedy ke splnění 1. kritéria tříkriteriálního testu. ČTÚ má dle názoru společnosti O2 v tomto případě aktivně vystupovat proti těmto neoprávněně na trhu působícím subjektům, aby došlo v tomto ohledu k nápravě a nikoliv místo toho alokovat své zdroje a pozornost na jinou aktivitu, kdy chce zcela bezdůvodně definovat a regulovat celý relevantní trh přístupu k mobilním službám a vyhnout se tak řešení skutečné příčiny pokřivení trhu a ztížené konkurenceschopnosti subjektů typu MVNO, tedy „šedým operátorům“. **Společnost O2 proto vítá a plně podporuje prohlášení ČTÚ, že chce konečně zahájit kroky proti „šedým operátorům“, kteří nelegálním způsobem narušují tržní prostředí**: *„Úřad bude v rámci svých zákonných kompetencí vyvíjet činnost s cílem minimalizovat počet takto neoprávněně na trhu působících subjektů a tím zajištění stejných podmínek pro všechny podnikatele v sektoru elektronických komunikací.“* (str. 35). V této souvislosti je pozoruhodné, s jakou troufalostí a drzostí někteří šedí operátoři a spolky poskytují svoje služby na zcela nelegální bázi před zraky ČTÚ (tj. často již bez nějakého většího systematického skrývání). Na webu ČTÚ se dne 17. 10. 2017 objevily připomínky pana Pavla Humpolíka k Návrhu testu tří kritérií pro Trh mobilních služeb, kde neváhá vystupovat proti společnosti O2 a ČTÚ upozorňováním na proběhlou kauzu zcela typického nelegálního šedého operátora Aspektinvest, jehož činnost pan Pavel Humpolík sám organizoval a provozoval a který na základě oprávněných kroků společnosti O2 byl již nucen ukončit svou činnost.

 Z výše uvedeného a rovněž i z analýzy provedené ČTÚ vyplývá, že **tvrzení ČTÚ o existenci značných překážek vstupu na relevantní trh nemá vůbec žádnou hmatatelnou oporu, a proto test nemůže vyjít. Ve skutečnosti dokonce neexistují ani dočasné strukturální, právní nebo regulační překážky, které by sami o sobě nestačili na splnění testu. ČTÚ však musí, ve spolupráci se sektorem, nastavit pravidla, která znemožní neoprávněné fungování „šedých operátorů“ na trhu, jak je uvedeno výše.**

## Nelogický vztah grafů č. 10 a 12 ke grafům č. 14 a 15 – str. 38-41

*Návrh na doplnění, změnu, zrušení nebo nahrazení textu ustanovení návrhu opatření:*

**Vysvětlení vztahu anebo oprava grafů č. 10 a 12 „Vývoj maloobchodních tržních podílů na základě počtu SIM karet na segmentu A“ (s/bez zahrnutím podílu majetkově propojených MVNO do podílu příslušných MNO) a grafů č. 14 a 15 „Tržní podíly na základě počtu SIM karet na segmentu A1/A2 k 31. 12. 2016.**

*Odůvodnění:*

Pokud na grafech č. 10 a 12 prezentuje ČTÚ nenulový podíl MVNO na maloobchodním trhu, není možné na grafech č. 14 a č. 15 prezentovat **tržní podíly** MNO, které se v součtu rovnají 100 %. Pokud budeme ignorovat tuto zavádějící terminologii, stejně se prezentované podíly MNO na grafech č. 10 a 12 liší od dat prezentovaných na grafech č. 14 a 15, které by měly být jejich pouhou podmnožinou.

## Chybná data v grafu č. 33 prezentující mezinárodní srovnání se zeměmi EHP – str. 54-55

*Návrh na doplnění, změnu, zrušení nebo nahrazení textu ustanovení návrhu opatření:*

**Oprava nebo odstranění grafu č. 33, který v porovnání s grafem č. 32 ani s daty od renomovaných zahraničních společností zabývajícími se evropským telekomunikačním trhem nedává smysl.**

*Odůvodnění:*

Graf č. 32, který prezentuje data za rok 2015, rámcově odpovídá datům, které má společnost O2 k dispozici od renomovaných zahraničních společností zabývajících se evropskými telekomunikační trhy. Naopak data v grafu č. 33, který má představovat data za první tři čtvrtletí roku 2016, nedávají již na první pohled smysl. Podle těchto grafů kleslo ARPU (tj. průměrný výnos na zákazníka) v zemích EHP za 9 měsíců o 54 %. Dále pokud budeme na základě umístění České republiky v grafu předpokládat, že členské země EHP jsou v grafu seřazeny abecedně, znamenalo by to například v případě Německa pokles ARPU za výše uvedené období o 92 %. Z těchto údajů vyplývá, že data prezentovaná v uvedeném grafu jsou buď neúplná, ČTÚ špatně interpretovaná anebo chybná.

**Dle dat dostupných společnosti O2 je průměrné ARPU v České republice i nadále výrazně pod průměrem Evropské unie potažmo EHP.** Ani v tomto bodě výsledky nenaznačují, že by na relevantním trhu bylo vhodné zavést ex ante regulaci. V případě této připomínky se ještě dále posiluje závěr ČTÚ, že *„v ČR nejsou nabízeny mobilní služby na maloobchodním trhu za výrazně odlišných podmínek“* respektive jsou z pohledu ARPU dokonce nabízeny výrazně levněji.

**Srovnávání mezi jednotlivými zeměmi prostřednictvím ARPU je přitom mnohem více vypovídající než srovnávání prostřednictvím ceníkových cen**, které jsou zkreslené odlišností nabízených tarifů a jejich specifických podmínek nebo doplňkových služeb a dále hojně rozšířenými retenčními (podpultovými) nabídkami, které se od ceníkových cen značně odlišují. V případě České republiky je toto zkreslení srovnání ceníkových cen pro dané segmenty trhu ještě navíc umocněno tím, že značná část z celého trhu funguje právě na nelegální bázi v podobě poskytování služeb ze strany nelegálních šedých operátorů, zaměstnaneckých programů a rovněž některých spolků[[2]](#footnote-2). V současné realitě trhu elektronických komunikací v ČR se šedí operátoři, zaměstnanecké programy a spolky vyhýbají nejenom režimu daného zákonem č. 127/2005 Sb., o elektronických komunikacích a o změně některých souvisejících zákonů (zákon o elektronických komunikacích), ve znění pozdějších předpisů (dále jen „zákon o elektronických komunikacích“), ale mnoha dalším právním předpisům[[3]](#footnote-3). V důsledku této skutečnosti chybí jakákoliv možnost jejich korektního a správného statistického sledování v rámci systému elektronického sběru dat ČTÚ a z toho plynoucího správného a nezkresleného provádění analýz relevantních trhů či mezinárodních srovnání.

## Zohlednění zkreslení dat ARPU dle jednotlivých segmentů z důvodu existence „šedých operátorů“ - str. 57

*Návrh na doplnění, změnu, zrušení nebo nahrazení textu ustanovení návrhu opatření:*

**ČTÚ si v dokumentu vnitřně silně odporuje, když na jednu stranu potvrzuje fungující konkurenci na segmentu domácností a na straně druhé svůj závěr o splnění kritéria testu staví zcela nepřípustně na skutečnosti, že v případě rezidentního segmentu prostor pro regulační zásah spatřuje, protože podle něj rezidentní trh funguje *pouze* velmi dobře a nikoliv perfektně jako segment firemních zákazníků.**

**Závěr ke zkoumání maloobchodního trhu na str. 57 je nutné rovněž doplnit o informaci k relevanci použitých dat (ze kterých ČTÚ nakonec dochází k mylnému závěru, že efektivní konkurence funguje pouze ve firemním segmentu) a to sice, že tyto data bohužel nemohou zohledňovat služby, které jsou v rozporu se zákonem o elektronických komunikacích a dalšími zákonnými předpisy, maloobchodně nabízené především sektoru rezidentních zákazníků ze strany šedých operátorů (avšak dle statistik působících více či méně skrytě hlavně na firemním segmentu) a dále i spolky (vydávajícími se za neziskové organizace mimo sektor elektronických komunikací), čímž dochází k velkému zkreslení statistických dat i všech výsledků testu.**

*Odůvodnění:*

Na str. 57 tříkriteriálního testu při hodnocení druhé podmínky testu tří kritérií na základě porovnání ARPU v segmentu domácností a segmentu firem dochází ČTÚ k tomu, že *„je tak přesvědčen, že pro regulační zásah přinejmenším v této části trhu (firemní zákazníci) tak již není prostor.“* V případě segmentu rezidentních zákazníků pak dochází k tomu, že *„na tomto segmentu působí velké množství MVNO, kteří ač nemají vysoký tržní podíl, i tak tvoří konkurenční tlaky na síťové operátory, a jak ukazuje Graf č. 7, průměrná cena za 1 originovanou minutu hovoru klesá u obou segmentů, tedy i u segmentu domácností, což svědčí o konkurenci na segmentu domácností.“* Vzhledem k závěru této kapitoly, ve které ČTÚ konstatuje, že 2. podmínka testu byla splněna, lze odvodit, že v případě rezidentního segmentu prostor pro regulační zásah spatřuje, protože podle něj rezidentní trh funguje *pouze* velmi dobře a nikoliv perfektně jako segment firemních zákazníků.

Společnost O2 se proti podobným vyjádřením ostře ohrazuje a nesouhlasí s ČTÚ v tom, že pokud by segment rezidentních zákazníků fungoval dle hodnocení ČTÚ pouze (!) velmi dobře, tak je již nutno přikročit k ex ante regulaci. Pokud chce ČTÚ zajistit fungující tržní prostředí, měl by k regulačním zásahům přikročit až jako k úplně poslední možnosti při nefungujících tržních podmínkách a nikoliv při velmi dobře fungujících tržních podmínkách, jak konstatuje ČTÚ. ČTÚ by tedy neměl hledat prostor k uvalení regulačních opatření za každých okolností, a tedy dokonce když je přesvědčen o fungující konkurenci na segmentu domácností, jak výše sám formuluje, ale pouze by měl vyhodnocovat situace či stavy, které regulační zásahy ex ante skutečně vyžadují v důsledku tržních selhání. A to zvláště za situace, kdy na jiných místech dokumentu ČTÚ velmi dobře pojmenovává a identifikuje, že značná část z celého trhu funguje na nelegální bázi v podobě poskytování služeb ze strany nelegálních šedých operátorů, zaměstnaneckých programů a rovněž některých spolků, a tedy identifikuje příčinu pokřivení trhu a ztížené konkurenceschopnosti subjektů typu MVNO.

Kromě toho je nutné se podívat rovněž na validitu dat, ze kterých ČTÚ v tomto případě vychází. Sám ČTÚ v jiných částech tříkriteriálního testu zmiňuje to, že na trhu firemních zákazníků vystupují tzv. „šedí operátoři“, kteří jsou ve skutečnosti nelegálními přeprodejci služeb a jimi nabízené služby jsou tak ve skutečnosti využívány segmentem domácností. Kromě šedých operátorů se vyskytují na trhu elektronických komunikací již zmiňované další nelegálně působící subjekty, a to spolky, které rovněž narušují rovné podmínky na trhu a zkreslují statistické údaje.

Vyšší rozdíl v ARPU u segmentů firemních zákazníků a rezidentních zákazníků je zcela evidentně dán tím, že do segmentu rezidentních zákazníků nejsou z výše uvedených důvodů započítány reálně na rezidentním segmentu poskytované služby ze strany šedých operátorů a spolků, které si mohou vzhledem ke svému nelegálnímu postavení a chování dovolit poskytovat služby za nižších cenových podmínek a tedy nižšího ARPU. Na tuto skutečnost společnost O2 opakovaně upozorňovala ČTÚ. **Na základě interních analýz a rovněž ČTÚ předaných statistických dat odhaduje společnost O2, že podíl SIM karet poskytovaných různými typy šedých operátorů dosahuje možná až cca 50 % z celého firemního segmentu ČR za všechny tři mobilní operátory.** **To ukazuje na obrovský rozsah tohoto problému v celé ČR[[4]](#footnote-4), který však doposud nebyl ze strany ČTÚ systematicky a dlouhodobě řešen. Pokud by ČTÚ dlouhodobě aktivně vystupoval proti těmto na trhu elektronických komunikacích nelegálně působícím podnikatelům, pak by část těchto subjektů byla nucena svoje nelegální působení na mobilním trhu ukončit a část by pravděpodobně přešla do legálního režimu podnikání, avšak jejich zákazníci by byli na rezidentním segmentu a potom by ČTÚ musel férově zohlednit jejich nízké ARPU i do výsledku rezidentního sektoru. Tím by se statistickými daty měřené ARPU na obou segmentech díky této aktivitě ČTÚ muselo přiblížit reálnějšímu obrazu skutečné situace na trhu. Ukázalo by se, že ARPU za oba segmenty je v realitě mnohem vyrovnanější (zvýšilo by se ARPU firemního segmentu a snížilo by se ARPU rezidentního segmentu). Došlo by k narovnání rezidentního segmentu a obnovení konkurenceschopnosti legálních MVNO, což je dle našeho názoru postup souladný se zákonem a úkoly kladenými na regulátora. Určitý rozdíl v ARPU mezi oběma segmenty je pak zcela přirozený především z důvodu úspor z rozsahu a vyskytuje se běžně i v zahraničí. Společnost O2 je proto přesvědčena, že vyřešením výše uvedené deformace vzniklé působením šedých operátorů bude trh fungovat z  pohledu výše ARPU perfektně v obou případech.**

**Dále musí společnost O2 upozornit na důležitou skutečnost, že pokud by ČTÚ směřoval k často deklarovanému cíli, a to zabránit na rezidentním trhu údajnému stlačování marží a umožnění MVNO ziskově podnikat, který však společnost O2 považuje za cíl v rozporu s realitou, pak by to paradoxně vedlo v konečném důsledku k růstu maloobchodních cen, a to by pro ČTÚ zajisté nebylo politicky žádoucí. MNO totiž musí unést všechny náklady a investice do mobilní sítě a zároveň musí i oni realizovat zisk, což i podle tvrzení ČTÚ řada nabídek na firemním segmentu již dnes umožňuje pouze stěží a nejinak tomu je často také v rezidentním segmentu. Pokud však v souladu s možnou politickou objednávkou má ČTÚ v úmyslu dotlačit MNO ke snížení maloobchodních cen, pak to znamená, že naopak ještě sníží prostor pro marži MVNO z důvodu nemožnosti dalšího snižování velkoobchodních cen[[5]](#footnote-5), a tak vlastně přispěje k jejich efektivnímu vytlačení z trhu. Samotný ČTÚ totiž deklaruje, že nabízené ceny za služby na „perfektně“ fungujícím firemním segmentu jsou již dostatečně nízké a tento segment tak neskýtá prostor pro další snížení cen[[6]](#footnote-6). Bylo by proto nemožné MNO nutit, aby za velkoobchodní ceny ještě nižší poskytovali svoje služby MVNO, aby tito měli možnost ještě se ziskem podnikat5. Požadavky některých MVNO, které aktuálně uplatňují ve svých připomínkách k Návrhu testu tří kritérií pro Trh mobilních služeb, a to sice, aby svými regulačními opatřeními ČTÚ donutil MNO k snížení velkoobchodních cen určených pro firemní segment, jsou proto zcela mimo jakoukoliv realitu.**

## Úprava textu o datech reportovaných společností O2 Czech Republic a.s. – str. 58

*Návrh na doplnění, změnu, zrušení nebo nahrazení textu ustanovení návrhu opatření:*

**Společnost O2 není ani nadále schopna reportovat reálné tržby dle jednotlivých služeb. Činí tak pouze na základě pokynu a metodiky ČTÚ, tedy na základě uměle vytvořeného koeficientu, který ale neodpovídá realitě.**

*Odůvodnění:*

Není možné reportovat reálnou výši tržeb pro jednotlivé služby. Reportovaná data jsou tedy pouze uměle vytvořená a nelze je používat pro analýzu, na základě které by mohly být ukládány jakékoli regulační povinnosti, na což jsme mnohokrát ČTÚ upozorňovali i při vyplňování formulářů k sběru dat, právě z důvodu obavy, zřejmě správné, že takto uměle vytvořená data mohou být ČTÚ desinterpretována v zásadě za jakýmkoliv účelem.

## Zohlednění ukončení legislativního procesu novely Zákona o elektronických komunikacích – str. 62

*Návrh na doplnění, změnu, zrušení nebo nahrazení textu ustanovení návrhu opatření:*

**Upravení odstavce mezi řádky 1642-1659 tak, aby zohlednil vstup novely Zákona o elektronických komunikacích v platnost a tedy neexistenci problému, které dříve ČTÚ jako problém vnímal.**

*Odůvodnění:*

Vstupem novely Zákona o elektronických komunikacích v platnost dne 2. 9. 2017, která zkracuje výpovědní dobu související s přenesením telefonního čísla na 10 dní, je tento ČTÚ identifikovaný problém nerelevantní.

## Změna závěru kritéria č. 2 - Struktura trhu, který v daném časovém horizontu nesměřuje k účinné hospodářské soutěži, a to s ohledem na stav hospodářské soutěže založené na infrastruktuře a jiné hospodářské soutěže, které vyvolávají překážky vstupu – str. 66-67

*Návrh na doplnění, změnu, zrušení nebo nahrazení textu ustanovení návrhu opatření:*

**Stejně jako v připomínce k závěru vyhodnocení kritéria č. 1 navrhuje společnost O2, vzhledem k jeho neopodstatněnosti a vnitřnímu rozporu hodnocení ČTÚ a z toho plynoucího závěru, aby ČTÚ provedl změnu vyhodnocení ve smyslu nesplnění kritéria č. 2 třikriteriálního testu. Dynamika vývoje na trhu rovněž ukazuje, že provedený test je již neaktuální a neodrážející stávající situaci na definovaném trhu.**

*Odůvodnění:*

**ČTÚ v analýze této části došel k tomu, že na trhu je velké množství MVNO a jejich podíl na trhu neustále roste, ceny za datové služby výrazně klesají, a to jak na maloobchodním, tak i na velkoobchodním trhu a ARPU je v České republice výrazně nižší než průměr zemí EHP při srovnatelné spotřebě (se zohledněním připomínky ke srovnání za data roku 2016). ČTÚ dále neshledal žádné další překážky rozvoje hospodářské soutěže na relevantním trhu. Z výše uvedeného vyplývá, že kritérium č. 2 nemohlo být v žádném případě splněno.**

Nadprůměrně vysoký počet subjektů poskytujících mobilní služby, který dlouhodobě roste a posilování tržního podílu MVNO je velmi silným indikátorem o profitabilitě těchto subjektů a o neexistenci zabraňujících bariér vstupu na trh. (viz str. 45)

ČTÚ v závěru argumentuje existencí šedých operátorů, kteří jak již bylo uvedeno výše, nemohou být důvodem pro ex ante regulaci relevantního trhu, ale pouze důvodem pro aktivní a konkrétní činnost ČTÚ při řešení jejich neoprávněné existence a působení na trhu.

Argument nereplikovatelnosti nabídek je opět v rozporu s ČTÚ provedenou vlastní analýzou. Z této analýzy naopak vyplývá, že je na trhu velké množství MVNO s rostoucím trendem jak v počtu, tak v tržním podílu a tito MVNO mají velké možnosti ve vyjednávání. O tom svědčí mimo jiné provedená analýza na stranách 4-16, kde se ukazuje, že MVNO mají u řady služeb nižší jednotkové ceny než samotní MNO. Jak vyplývá z dat na straně 52-53, dochází na relevantním trhu k výraznému poklesu cen, a to současně s výrazným zlepšováním služeb, ať už z pohledu velice kvalitního pokrytí, tak neustálého výrazného zrychlování internetu v mobilní síti. Za posledních 5 let pak podle dat ČTÚ klesla cena za 1 MB datového provozu o 75 % i při prudce se zvyšující poptávce po této službě (spotřebě mobilních dat), což svědčí o velice dobře fungující konkurenci. Stejně tak výsledné ARPU je výrazně pod průměrem Evropské unie, z čehož vyplývá, že reálné ceny[[7]](#footnote-7) nejsou v České republice příliš vysoké a ani z tohoto pohledu tedy není k ex ante regulaci žádný důvod. Jak již bylo uvedeno výše, rozdíl mezi segmentem domácností a firem je v sektoru elektronických komunikací naprosto běžnou součástí trhů v celé světové ekonomice. Graf č. 37 pak prezentuje pokles cen za datový provoz také na velkoobchodním trhu, což opět značí fungující konkurenci na relevantním trhu.

Během posledních měsíců, a to včetně doby po zveřejnění návrhu testu tří kritérií pro Trh mobilních služeb, došlo jak u MNO, tak u MVNO k dalším významným změnám v jejich cenových nabídkách, které by měl ČTÚ rozhodně vzít v úvahu. To svědčí o velké dynamice trhu a **odporuje to závěru testu** o tom, že *„na maloobchodním i velkoobchodním trhu neprobíhá efektivní hospodářská soutěž zejména na segmentu rezidentních zákazníků a že právo hospodářské soutěže není dostatečné pro odstranění nalezených problémů.“*

Za příklad dynamického fungování konkurence na trhu mobilních dat lze například považovat nabídku v novém ceníku MVNO Emtéčko, který vstupuje v účinnost dne 4. 11. 2017: <https://www.emtecko.cz/trz/dokumenty/_cen_zame_4_11_2017.pdf>.

Tato nabídka ze strany MVNO určená pro rezidentní segment zákazníků[[8]](#footnote-8) působí při srovnání s ostatními nabídkami MNO na rezidentním segmentu zákazníků hned na první pohled velice atraktivně. Stejně tak můžeme uvést novou nabídku datových tarifů společnosti O2 a dalšími příklady bychom mohli dále pokračovat. **Provedený test lze tak již dnes považovat za zcela neaktuální a neodrážející stávající situaci na definovaném trhu.**

## Změna závěru kritéria č. 3 - Samo právo hospodářské soutěže není schopno dostatečně reagovat na uvedené selhání trhu – str. 69

*Návrh na doplnění, změnu, zrušení nebo nahrazení textu ustanovení návrhu opatření:*

**ČTÚ nepředložil jediný relevantní důvod, který by nebyl jen pouze účelově vykonstruovaný pro uložení ex ante regulace, a proto společnost O2 navrhuje i v tomto případě konstatovat kritérium jako nesplněné.**

*Odůvodnění:*

Ve zdůvodnění dochází pouze k účelově vykonstruované argumentaci ve prospěch ex-ante regulace, která se snaží opírat o předchozí nesprávné závěry hodnocení kritéria č. 1 a 2. Navíc podmínka, kterou dokonce sám ČTÚ zmiňuje, a která vychází z Přístupové směrnice 2002/19/EC, tedy že *„Pokud nejsou obchodní jednání úspěšná, měly by mít vnitrostátní regulační orgány pravomoc v zájmu koncových uživatelů zajistit přístup, propojení a interoperabilitu služeb za přiměřených podmínek.“*, není naprosto splněna, jak je mnohokrát uvedeno výše. O jejím nesplnění svědčí množství uzavřených komerčních velkoobchodních smluv s MVNO a stejně tak trend jejich počtu a tržního podílu, což uvádí i ČTÚ ve svém dokumentu.

##  Změna výsledku a závěru testu tří kritérií – str. 69

*Návrh na doplnění, změnu, zrušení nebo nahrazení textu ustanovení návrhu opatření:*

**ČTÚ provedl test tři kritérií, který prokázal, že ani jedno ze tři kritérií není splněno.**

*Odůvodnění:*

**Vzhledem k výše uvedeným argumentům a faktům lze konstatovat, že ani jedno z kritérií tříkriteriálního testu nebylo splněno. ČTÚ v závěrech jednotlivých částí dokonce odporuje výsledkům vlastních (!) analýz, respektive si účelově vybírá pouze vybrané problematiky, jejichž zařazení a vyhodnocení je sporné, nedostatečné nebo přímo chybné. Celý test působí velmi účelově a není v žádném případě možné na jeho základě přistoupit k zařazení trhu do seznamu relevantních trhů, potažmo k možnosti uložení ex ante regulace.**

**Místo aby test byl založen na jasných a průkazných faktech o stavu relevantního trhu, tak je postaven jen na domněnkách a pocitech ČTÚ (viz např. formulace „ČTÚ identifikoval možné překážky“) pravděpodobně vyplývajících z předem daného hlubokého přesvědčení anebo „politického“ zadání regulátora, že test prostě musí vyjít v každém případě, aby se mohlo dále pokračovat směrem k uložení ex ante regulačních opatření. Zcela jasně se toto ukazuje na popisu výsledku testu a jeho vyhodnocení, které bylo ze strany ČTÚ sepsáno bez ohledu na provedenou analýzu a fakta uváděná samotným ČTÚ, přičemž ještě k tomu všemu i vlastní analýza ČTÚ trpí mnohými početními, rozporujícími si a nelogickými daty, jak je popsáno v připomínkách výše a tím je dále snížena věrohodnost celého provedeného testu.**

**II. STANOVISKA A NÁZORY k návrhu opatření:**

**(Český telekomunikační úřad k uplatněným stanoviskům a názorům přihlédne při konečném znění opatření, avšak nevypořádává je.)**

Neuplatňuje se.

**Datum:** 17. 10. 2017

**Jméno a příjmení, funkce oprávněné osoby:** Miloš Koděra, senior specialista regulačních záležitostí

Podpis oprávněné osoby[[9]](#footnote-9)\*): Elektronický podpis

1. [Doporučení](http://eur-lex.europa.eu/legal-content/CS/TXT/HTML/?uri=CELEX:32014H0710&from=CS) Komise ze dne 9. října 2014 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 (2014/710/EU). [↑](#footnote-ref-1)
2. Tyto spolky jsou navenek maskovány jako neziskové organizace, které se tváří jako subjekty nepodnikající v sektoru elektronických komunikací a provozující jen spolkovou činnost, avšak ve skutečnosti jde o reálné podnikání, které obchází mnohé právní předpisy ČR. [↑](#footnote-ref-2)
3. Např. právním předpisům z oblasti plnění daňových povinností. [↑](#footnote-ref-3)
4. Informace z jiných zemí jako je např. Rakousko však jasně ukazují, že jinde problém nelegálně podnikajících šedých operátorů a spolků vůbec neznají, protože jednoduše neexistuje. Těmto subjektům totiž není v jiných zemích dán žádný prostor pro provozování této nelegální činnosti, ať již v důsledku aktivního působení regulačních státních orgánů anebo obecněji kvalitou právních předpisů včetně kontroly jejich dodržování. [↑](#footnote-ref-4)
5. Je naprosto nemožné jakýmkoliv způsobem nutit MNO poskytovat velkoobchodní služby pod své vlastní náklady. [↑](#footnote-ref-5)
6. Ano, toto je ze strany ČTÚ zcela přesný popis dnešní situace na firemním segmentu. [↑](#footnote-ref-6)
7. U bankovních hypotečních sazeb se také měří zejména reálně poskytovaná úroková sazba, která je z mnoha důvodů nižší než nabízená „ceníková/pultová“ hypoteční úroková sazba, která je vždy vyšší a příliš se nesleduje ani nevyhodnocuje z důvodu její malé vypovídací schopnosti neodrážející realitu na trhu. [↑](#footnote-ref-7)
8. Tato maloobchodní nabídka MVNO vychází z uzavřené komerční velkoobchodní smlouvy mezi společností Moraviatel a.s. a společností O2 Czech Republic a.s. [↑](#footnote-ref-8)
9. \*) V případě zaslání tohoto formuláře elektronickou poštou nutno opatřit příslušnou datovou zprávu uznávaným elektronickým podpisem. [↑](#footnote-ref-9)