

**Český telekomunikační úřad**

Sokolovská 219
poštovní příhrádka 02
225 02 Praha 025

k čj. ČTÚ-50 584/2017-611

Zasláno na e-mailovou adresu podatelna@ctu.cz

Formulář pro uplatnění připomínek, stanovisek a názorů**NÁZEV NÁVRHU OPATŘENÍ KE KONZULTACI**

Návrh testu tří kritérií pro trh mobilních služeb

IDENTIFIKAČNÍ ÚDAJE

Obchodní firma: Vodafone Czech Republic a.s.

IČ: 25788001

Kontaktní osoba: Ing. Erik Langer, MA, erik.langer@vodafone.com

DŮVĚRNOST POSKYTNUTÝCH INFORMACÍ

Tato verze připomínek neobsahuje obchodní tajemství společnosti Vodafone Czech Republic a.s.

17. října 2017



1 Shrnutí

- 1.1 Vodafone Czech Republic a.s. („Vodafone“) vítá příležitost připomínkovat návrh testu tří kritérií pro trh mobilních služeb („Návrh testu tří kritérií“), který Český telekomunikační úřad („ČTÚ“) zveřejnil k veřejné konzultaci.
- 1.2 Trh přístupu k mobilním službám, který je předmětem Návrhu testu tří kritérií, byl Evropskou komisí v roce 2007 vyřazen ze seznamu relevantních trhů pro ex ante regulaci a v současnosti je na něm uplatněna regulace ex ante jen v jednom členském státu Evropské unie. V roce 2016 ČTÚ vyhodnotil test tří kritérií mobilního trhu (v rámci analýzy trhu č. 8 bez mobilních služeb prostřednictvím sítí LTE) se závěrem, že trh nesplňuje žádné ze tří kritérií. Současný Návrh testu tří kritérií dospěl k opačnému závěru, že všechna tři kritéria jsou splněna. ČTÚ tedy vyhodnotil test tří kritérií pro mobilní trh dvakrát ve dvou po sobě následujících letech, a to s opačným závěrem.
- 1.3 V našich připomínkách zdůrazňujeme, že závěry ČTÚ ohledně naplnění tří kritérií nejsou konzistentní s dílčími závěry ČTÚ podle analyzovaných ukazatelů a s důkazy prezentovanými v Návrhu testu tří kritérií. Návrh testu tří kritérií neaplikuje správně test tří kritérií podle rámce Evropské komise a nezohledňuje důležité aspekty fungování trhu mobilních služeb. To platí pro definici relevantního trhu i hodnocení naplnění tří kritérií, které musí být splněny kumulativně.
- 1.4 Při správné interpretaci závěrů dílčích parametrů podle ČTÚ není test tří kritérií pro trh mobilních služeb splněn. Není proto možné na mobilním trhu uplatnit regulaci ex ante:
- **Definice relevantního trhu: Vymezení maloobchodního trhu a odvozeného velkoobchodního trhu v Návrhu testu tří kritérií je interně nekonzistentní** (nedostatečná substituce s tarify s daty jako důvod pro vyloučení tarifů bez dat z analyzovaného trhu, ale ČTÚ dospěl ke stejnému závěru o nedostatečné substituci i pro mobilní internet, který je součástí analyzovaného trhu), **nezohledňuje významnost tarifů bez dat a aplikace konceptu SSNIP testu je nesprávná** (absence analýzy indikující skutečnou úroveň substituce mezi mobilními službami a aplikace kritéria rozdílnosti ceny služeb, která není pro tento účel informativní).
 - **Kritérium č. 1: Kritérium není splněno podle vlastní analýzy ČTÚ pro strukturální, právní a regulační překážky vstupu** - u všech parametrů vztahujícím se k strukturálním, právním a regulačním překážkám ČTÚ dospěl k závěru, že neznemožňují vstup novým subjektům na trh. **Analýza „jiných překážek“ není relevantní pro kritérium č. 1 a nemůže mít proto vliv na vyhodnocení naplnění kritéria č. 1.** „Jiné překážky“ nejsou hodnocením překážek vstupu na trh podle definice Evropské komise v Doporučení o relevantních trzích a zvolené parametry vůbec nehodnotí překážky vstupu na trh ale dění a úroveň soutěže na trhu, tzn. za případnými bariérami vstupu, které má kritérium č. 1 hodnotit. Vyhodnocení kritéria č. 1 je opačné v porovnání s testem tří kritérií pro trh mobilních služeb z roku 2016 a **není zřejmé, proč se závěr ČTÚ mezi rokem 2016 a rokem 2017 změnil.**
 - **Kritérium č. 2: Závěr ČTÚ je nekonzistentní s vlastní analýzou ČTÚ a prezentovanými dílčími závěry. Navíc Návrh testu tří kritérií má koncepční nedostatky** (nesprávná aplikace testu kritéria č. 2, které má hodnotit směřování trhu k účinné soutěži, nesprávná aplikace testu kritéria č. 2 na dílčí segment místo na definovaný trh, nekonzistence se závěry testu tří kritérií z roku 2016, selektivní interpretace konceptu „replikovatelnosti“, který není relevantní pro test tří kritérií a soustředění se na ochranu vybraných soutěžitelů místo na ochranu procesu soutěže) a **nezohledňuje několik klíčových aspektů fungování analyzovaného trhu mobilních služeb** (negativní dopady sdílení sítí O2/CETIN a T-Mobile na soutěž na trhu, nedostatečná konkurence v oblasti backhaultu pro mobilní síť, existující regulace přístupu a cenových podmínek v sítích LTE).



- **Kritérium č. 3: Vyhodnocení kritéria č. 3 je nekonzistentní s analýzou ČTÚ mobilního trhu (trh č. 8) v roce 2016**, ve které ČTÚ považoval právo hospodářské soutěže za dostačující pro řešení případných selhání trhu. ČTÚ neuvádí, jaké zásadní změny nastaly v souvislosti s kritériem č. 3 mezi rokem 2016 a rokem 2017 a proč je podle ČTÚ toto kritérium v současnosti splněno. **ČTÚ předpokládá uložení ex ante povinností** před provedením analýzy trhu a prokázáním existence SMP, a argumentace při hodnocení tohoto kritéria je tautologická. **Právo hospodářské soutěže je podle Vodafone v současnosti dostačující pro odstranění hlavní překážky účinné soutěže na mobilním trhu, kterou je sdílení sítí O2/CETIN a T-Mobile**, a to prostřednictvím šetření Evropské komise.

1.5 V následujícím textu popisujeme a zdůvodňujeme připomínky v následující struktuře:

- V části 2 prezentujeme stanovisko k Návrhu testu tří kritérií a k metodice, kterou ČTÚ použil pro vyhodnocení naplnění testu tří kritérií.
- V části 3 uvádíme připomínky k jednotlivým částem Návrhu testu tří kritérií.

2 Stanovisko k Návrhu testu tří kritérií a k metodice pro vyhodnocení naplnění testu tří kritérií

2.1 Doporučení Komise 2014/710/EU ze dne 9. října 2014 o relevantních trzích produktů a služeb v odvětví elektronických komunikací, které připadají v úvahu pro regulaci ex ante („Doporučení o relevantních trzích“) stanovuje tři kritéria pro identifikaci nových trhů vnitrostátními regulačními orgány pro ex ante regulaci:

„Při identifikaci jiných trhů než trhů uvedených v příloze by vnitrostátní regulační orgány měly prokázat, a Komise ověřit, že jsou kumulativně splněna následující tři kritéria:

a) existence značných a nikoli dočasných strukturálních, právních nebo regulačních překážek vstupu;

b) 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;

c) samo právo hospodářské soutěže je nedostatečné, aby dostatečně reagovalo na uvedené(a) selhání trhu.“

2.2 Trh přístupu k mobilním službám, který je předmětem Návrhu testu tří kritérií, byl Evropskou komisí v roce 2007 vyřazen ze seznamu relevantních trhů pro ex ante regulaci.² V roce 2014 Evropská komise seznam aktualizovala a trh přístupu k mobilním službám opět nezahrnula.³ V současnosti je v rámci Evropské unie uplatněna regulace ex ante v jediném členském státu - na Kypru, kde měl jeden operátor tržní podíl 65%.⁴

¹ Evropská komise, „Doporučení 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“, 11. 10. 2014, odstavec 2.

² Evropská komise, „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“, 2007/879/ES.

³ Evropská komise, „Doporučení 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.

⁴ Commission Decision concerning Case CY/2015/1726: Wholesale access and call origination on public mobile telephone networks in Cyprus.



- 2.3 V roce 2016 ČTÚ vyhodnotil test tří kritérií mobilního trhu (trh č. 8 bez mobilních služeb prostřednictvím sítí LTE) se závěrem, že trh nespĺňuje žádné ze tří kritérií.⁵ V současném Návrhu testu tří kritérií dospěl ČTÚ k opačnému závěru, že všechna tři kritéria jsou splněna. ČTÚ tedy vyhodnotil test tří kritérií pro mobilní trh dvakrát ve dvou po sobě následujících letech, přitom s opačným závěrem.
- 2.4 V této části prezentujeme stanovisko k Návrhu testu tří kritérií a k metodice definice relevantního trhu a vyhodnocení tří kritérií.

Definice relevantního trhu

- 2.5 Návrh testu tří kritérií zahrnuje na maloobchodní úrovni mobilní tarify s daty (segment A), mobilní internet prostřednictvím datových SIM karet (segment B) a nezahrnuje tarify bez dat. Návrh testu tří kritérií to zdůvodňuje tím, že tyto tarify mají klesající trend, operátoři je aktivně nenabízí, na mobilním trhu je více tarifů s datovými službami než bez nich, a v případě SSNIP⁶ testu by nedocházelo k substituci mezi mobilními tarify s daty a bez dat.⁷ Návrh analýzy uvádí, že do vymezení velkoobchodního trhu pak zahrnul pouze nabídky služeb, které jsou předmětem vymezení maloobchodního trhu.⁸
- 2.6 Nekonzistentní přístup při vyloučení tarifů bez dat z analýzy v porovnání se zahrnutím mobilního internetu: Návrh testu tří kritérií uvádí, že mezi tarify s daty (segment A) a mobilním internetem (segment B) by při aplikaci SSNIP testu nedocházelo k substituci.⁹ Návrh testu tří kritérií tedy konstatuje nedostatečnou substituci mezi tarify s daty a tarify bez dat jako klíčový argument proti zahrnutí tarifů bez dat do maloobchodního trhu, v případě stejného závěru ohledně nedostatečné substituce mezi tarify s daty a mobilním internetem ale ČTÚ nevyklučuje mobilní internet z analyzovaného maloobchodního trhu. Takový přístup není interně konzistentní.
- 2.7 Nezohlednění významnosti tarifů bez dat: Tarify bez dat podle analýzy ČTÚ představují kolem 6 milionů SIM karet z celkového počtu 14 milionů SIM karet,¹⁰ tedy výraznou (téměř poloviční) část poskytovaných mobilních služeb. ČTÚ nezkoumal, jaký mají vliv na zbytek trhu mobilních služeb.
- 2.8 Absence analýzy substituce při SSNIP testu pro vymezení relevantního trhu: Z koncepčního hlediska je pro vymezení analyzovaného trhu klíčový právě koncept substituce, na kterém je založený SSNIP test: produkty nebo služby splňující substituci při aplikaci SSNIP testu by měly být součástí jednoho relevantního trhu. Naopak produkty nebo služby, které substituci při aplikaci SSNIP testu nespĺňují, nejsou součástí jednoho relevantního trhu. Návrh testu tří kritérií odhaduje výsledek SSNIP testu jen slovně bez provedení jakékoliv analýzy indikující skutečnou úroveň substituce mezi mobilními službami. ČTÚ neanalyzovalo, jak zákazníci využívají tarify bez dat a jestli je například používají v kombinaci s datovým balíčkem. Zjistit skutečnou situaci na trhu a chování spotřebitelů je možné například prostřednictvím dotazníkového šetření preferencí spotřebitelů nebo datové analýzy. Navíc ČTÚ používá pro vymezení a segmentaci trhu kritérium rozdílnost ceny,¹¹ které není pro tento účel informativní - produkty nebo služby s rozdílnou cenou jsou často součástí jednoho trhu, například z důvodu různé kvality.
- 2.9 Vymezení maloobchodního trhu a odvozeného velkoobchodního trhu v návrhu testu tří kritérií je proto interně nekonzistentní (nezohledňuje závěry ČTÚ ohledně substituce mezi službami), nezohledňuje významnost tarifů bez dat a aplikace konceptu SSNIP testu je nesprávná.

⁵ ČTÚ, „Analýza trhu č. A/8/3.2016-2, trh. č. 8 – přístup a původ volání (originace) ve veřejných mobilních telefonních sítích“, 2. 3. 2016,

⁶ “Small but Significant Non-transitory Increase in Price” – „SSNIP” .

⁷ Návrh testu tří kritérií, řádky 77-92.

⁸ Návrh testu tří kritérií, řádky 560-570.

⁹ Návrh testu tří kritérií, řádky 416-427.

¹⁰ Návrh testu tří kritérií, Graf č. 1.

¹¹ Například Návrh testu tří kritérií, řádky 549-558.



Kritérium č. 1 - existence značných a nikoli dočasných strukturálních, právních nebo regulačních překážek vstupu

- 2.10 V této části uvádíme připomínky k vyhodnocení kritéria č. 1: (A) shrnujeme analýzu jednotlivých parametrů podle ČTÚ se závěrem, že na základě této analýzy podle ČTÚ neexistují strukturální, právní nebo regulační překážky vstupu a ČTÚ nemohlo dospět k závěru, že kritérium č. 1 je splněné; a (B) poukazujeme na to, že vyhodnocení kritéria č. 1 je podle ČTÚ opačné v porovnání s testem tří kritérií pro trh mobilních služeb z roku 2016 a není zřejmé, proč se závěr ČTÚ pro kritérium č. 1 změnil v období mezi rokem 2016 a 2017.

A. Podle analýzy ČTÚ neexistují strukturální, právní nebo regulační překážky vstupu takové povahy, aby znemožňovaly vstup na trh novým subjektům

- 2.11 Pro kritérium č. 1 ČTÚ v Návrhu testu tří kritérií hodnotí (i) strukturální překážky, (ii) právní nebo regulační překážky a (iii) jiné překážky.
- 2.12 Doporučení o relevantních trzích uvádí v souvislosti s kritériem překážek vstupu, že vnitrostátní regulační orgán má ověřit, jestli existují značné a nikoli dočasné strukturální, právní nebo regulační překážky vstupu. To odpovídá prvním dvěma kategoriím, které ČTÚ v Návrhu testu tří kritérií analyzuje:
- (i) Strukturální překážky: Návrh testu tří kritérií hodnotí tři parametry (kontrola infrastruktury nesnadno duplikovatelné, vysoké počáteční investiční náklady, úspory z rozsahu a úspory ze sortimentu) a pro všechny dochází k závěru, že nebrání vstupu nových subjektů na trh. Podle ČTÚ strukturální překážky přetrvávají, ale nejsou takové povahy, aby znemožňovaly vstup na trh novým subjektům ve formě MVNO¹² či MVNE^{13, 14}
 - (ii) Právní nebo regulační překážky: Návrh hodnotí dva parametry (potřeba získání licence nebo jiného oprávnění pro podnikání na trhu, vliv sektorové regulace uplatněné na souvisejících trzích) a žádný nepovažuje za překážku vstupu na trh.¹⁵
- 2.13 Následující tabulka shrnuje závěry ČTÚ pro strukturální, právní nebo regulační překážky vstupu.

¹² „Mobile virtual network operator“ – „MVNO“.

¹³ „Mobile virtual network enabler“ – „MVNE“.

¹⁴ Návrh testu tří kritérií, řádky 888-893.

¹⁵ Návrh testu tří kritérií, řádky 940-946.



Tabulka 1: Závěry ČTÚ ohledně parametrů pro hodnocení kritéria č. 1 – strukturální, právní nebo regulační překážky vstupu

Parametr	Hodnocení ČTÚ	Překážky vstupu
Strukturální překážky	„Úřad konstatuje, že strukturální překážky vstupu na velkoobchodní trh přetrvávají. Nejsou však takové povahy, aby znemožňovaly vstup na trh novým subjektům ve formě MVNO (jako kupující) či MVNE (jako kupující i prodávající)“ ¹⁶	✓ (neznemožňují vstup na trh)
kontrola infrastruktury nesnadno duplikovatelné	„případné překážky spojené s kontrolou infrastruktury nesnadno duplikovatelné nebrání vstupu nových subjektů na tento trh“ ¹⁷	✓
vysoké počáteční investiční náklady	„při vstupu na maloobchodní trh formou MVNO, který již na velkoobchodním trhu nakupuje služby od MNO nebo MVNE díky referenční/komerční nabídce, jsou vstupní náklady relativně zanedbatelné, a to zejména díky úspoře investic do samotné sítě (včetně investic za nákup kmitočtových přidělení)“ ¹⁸	✓
úspory z rozsahu a úspory ze sortimentu	„Úřad tak za současných podmínek nepovažuje úspory z rozsahu a sortimentu za významnou a trvalou překážku vstupu na vymezený velkoobchodní trh“ ¹⁹	✓
Právní a regulační překážky		✓
potřeba získání licence nebo jiného oprávnění pro podnikání na trhu	„Na základě výše uvedeného nepovažuje Úřad potřebu získání licence nebo jiného oprávnění pro podnikání na trhu za překážku vstupu na velkoobchodní i související maloobchodní trh“ ²⁰	✓
vliv sektorové regulace uplatněné na souvisejících trzích	„Na základě výše uvedeného nepovažuje Úřad vliv sektorové regulace za překážku vstupu na trh“ ²¹	✓

Poznámky: V sloupci "Překážky vstupu" je použité následující barevné rozlišení: zelená barva = parametr podle ČTÚ neznemožňuje vstup na trh; červená barva = parametr podle ČTÚ znemožňuje vstup na trh

Zdroj: Návrh testu tří kritérií, poslední sloupec je interpretace hodnocení ČTÚ na základě Návrhu testu tří kritérií

- 2.14 Tabulka ukazuje, že u žádného dílčího parametru ČTÚ nedošel k závěru, že je překážkou vstupu na trh novým subjektům.
- 2.15 Překážky vstupu definované Evropskou komisí v Doporučení o relevantních trzích jako strukturální, právní nebo regulační tedy podle ČTÚ nejsou takové povahy, aby znemožňovaly vstup na trh novým subjektům, a nepovažuje jich za překážku vstupu.
- 2.16 ČTÚ v návrhu testu tří kritérií ale nad rámec překážek vstupu předpokládaných Evropskou komisí hodnotí i „jiné překážky“:
- (iii) Jiné překážky: Návrh testu tří kritérií hodnotí čtyři parametry. První parametr (podmínky uzavřených komerčních dohod) ČTÚ považuje za prostředek pro posilování konkurence na trhu.²² Pro druhý parametr (podání MVNO a účast ČTÚ na jejich řešení) uvádí, že nebyl ani jednou požádán o vydání stanoviska a poskytovatelé služeb jsou schopni se dohodnout bez zásahu ČTÚ.²³ Třetí parametr (ceny a replikovatelnost služeb) podle ČTÚ signalizuje „existenci

¹⁶ Návrh testu tří kritérií, řádky 890-893.

¹⁷ Návrh testu tří kritérií, řádky 796-797.

¹⁸ Návrh testu tří kritérií, řádky 849-852.

¹⁹ Návrh testu tří kritérií, řádky 885-887.

²⁰ Návrh testu tří kritérií, řádky 912-914.

²¹ Návrh testu tří kritérií, řádky 940-941.

²² Návrh testu tří kritérií, řádky 965-973.

²³ Návrh testu tří kritérií, řádky 975-990.



tržních problémů, které mohou bránit úspěšnému rozvoji MVNO“; zároveň ale ČTÚ potvrzuje že „byly bariéry vstupu uzavřením desítek velkoobchodních smluv odstraněny“; s tím, že „pro řadu MVNO faktická bariéra v podobě omezujících velkoobchodních smluv bránících jejich rozvoji stále existuje“.²⁴ Čtvrtý parametr (existence a působení tzv. „šedých operátorů“) podle ČTÚ ukazuje, že existence a působení „šedých operátorů“ narušuje „[k]onkurenceschopnost mobilních virtuálních operátorů“.²⁵

- 2.17 Je nutné zdůraznit, že jiné překážky a zvolené parametry nejsou hodnocením překážek vstupu na trh podle definice Evropské komise v Doporučení o relevantních trzích. Tyto parametry dokonce vůbec nehodnotí překážky vstupu na trh: ohledně jiných překážek ČTÚ došel k závěru, že přístup MNO (mobile network operator - „MNO“) „*neumožňuje další rozvoj a působení MVNO na trhu*“.²⁶ Tato část tedy hodnotí dění na trhu, tzn. za případnými překážkami vstupu, které má kritérium č. 1 hodnotit. Místo hodnocení překážek vstupu ČTÚ hodnotí podmínky, za jakých některé subjekty mohou, podle názoru ČTÚ, podnikat, a to ne na trhu jako celku, ale na některých částech definovaného trhu. Tento typ analýzy jiných překážek není relevantní pro kritérium č. 1 a nemůže mít proto vliv na vyhodnocení naplnění kritéria č. 1.
- 2.18 Závěr hodnocení kritéria č. 1 není konzistentní s hodnocením ČTÚ pro jednotlivé parametry analyzované v Návrhu testu tří kritérií. U všech parametrů vztahujícím se k strukturálním, právním nebo regulačním překážkám ČTÚ dospělo k závěru, že nejsou takové povahy, aby znemožňovaly vstup na trh novým subjektům, a nepředstavují tedy překážku vstupu. Vlastní hodnocení ČTÚ proto nutně musí vést k závěru, že kritérium č. 1 není splněno.
- 2.19 **Nesplnění kritéria č. 1 znamená, že test tří kritérií není splněn, na trhu mobilních služeb není možné uplatnit regulaci ex ante** a není ho možné zařadit na seznam relevantních trhů pro regulaci ex ante.

B. Vyhodnocení kritéria č. 1 je podle ČTÚ opačné v porovnání s testem tří kritérií pro trh mobilních služeb z roku 2016 a není zřejmé, proč se závěr ČTÚ změnil

- 2.20 Závěr ČTÚ ohledně naplnění kritéria č. 1 je opačný v porovnání s testem tří kritérií z roku 2016. V roce 2016 ČTÚ analyzoval test tří kritérií pro trh mobilních služeb, pro který „*do věcného vymezení velkoobchodního trhu spadá jak přístup (k mobilním hlasovým voláním, SMS a datovým službám), tak služby originace volání ve veřejných mobilních telefonních sítích GSM a UMTS*“.²⁷ Závěr ČTÚ v roce 2016 byl, že „*první kritérium není splněno*“ a „*neexistují v České republice významné a trvalé překážky vstupu na trh*“.²⁸ Současný návrh testu tří kritérií zahrnuje obdobné mobilní služby, které ČTÚ analyzoval v rámci trhu č. 8 v roce 2016 (hlas, SMS, data bez LTE), a navíc obsahuje mobilní služby v síti LTE.
- 2.21 Následující graf ukazuje porovnání trhu definovaného v analýze trhu č. 8 v roce 2016 a v současném Návrhu testu tří kritérií, s ohledem na vyhodnocení kritéria č. 1.

²⁴ Návrh testu tří kritérií, řádky 1066-1074.

²⁵ Návrh testu tří kritérií, řádky 1076-1091.

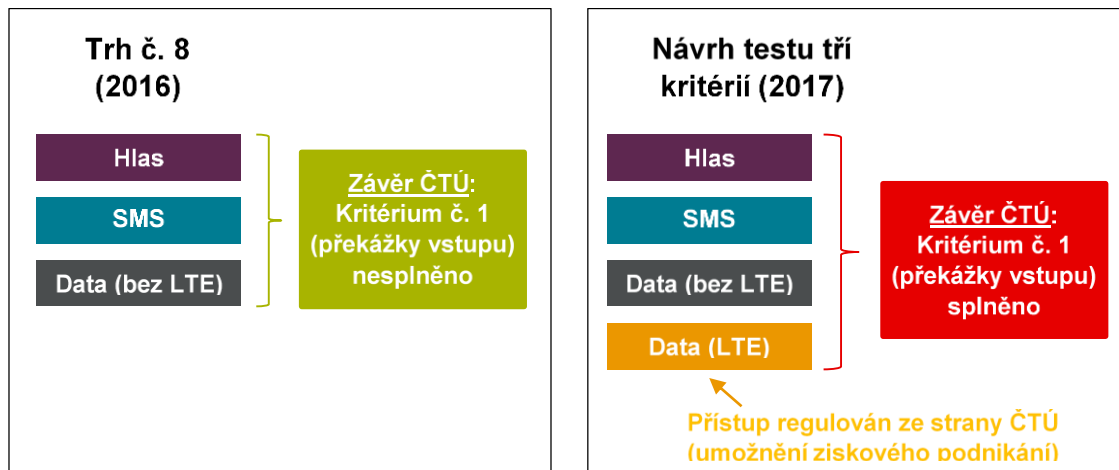
²⁶ Návrh testu tří kritérií, řádky 1109-1111.

²⁷ ČTÚ, „*Analýza trhu č. A/8/3.2016-2, trh. č. 8 – přístup a původ volání (originace) ve veřejných mobilních telefonních sítích*“, 2. 3. 2016, str. 53, <http://www.ctu.cz/trh-c-8-pristup-puvod-volani-originace-ve-verejnych-mobilnich-telefonnich-sitich-0>.

²⁸ ČTÚ, „*Analýza trhu č. A/8/3.2016-2, trh. č. 8 – přístup a původ volání (originace) ve veřejných mobilních telefonních sítích*“, 2. 3. 2016, str. 35.



Graf 1: Vyhodnocení kritéria č. 1 na trhu č. 8 (2016) a v současném Návrhu testu tří kritérií (2017)



Zdroj: ČTÚ, „Analýza trhu č. A/8/3.2016-2, trh č. 8 – přístup a původ volání (originace) ve veřejných mobilních telefonních sítích“, 2. 3. 2016; Návrh testu tří kritérií

- 2.22 Jestli se závěr ČTÚ pro kritérium č. 1 změnil kvůli překážkám vstupu na trh v té části trhu, která nebyla součástí trhu č. 8 v roce 2016 (tzn. data prostřednictvím LTE), Návrh testu tří kritérií neobsahuje data nebo důkazy, na základě kterých by ČTÚ mohl dospět k takovému závěru. ČTÚ uplatňuje povinnosti přístupu pro velkoobchodní nabídku dat prostřednictvím sítí LTE s cílem poskytnutí přístupu za cenových podmínek umožňující ziskové podnikání. ČTÚ má o velkoobchodních podmínkách detailní přehled a pravidelně je kontroluje. ČTÚ proto přímo zajišťuje neexistenci překážky vstupu pro data prostřednictvím sítí LTE. Zahrnutí dat prostřednictvím sítí LTE do analyzovaného trhu by tedy nemělo být důvodem pro změnu vyhodnocení kritéria č. 1.

Kritérium č. 2 - struktura trhu, který v daném časovém horizontu nesměřuje k účinné hospodářské soutěži

- 2.23 V této části uvádíme připomínky k vyhodnocení kritéria č. 2: (A) shrnujeme analýzu ČTÚ se závěrem, že na základě této analýzy ČTÚ nemohlo dospět k závěru, že kritérium č. 2 je splněné; (B) uvádíme důvody, proč je z našeho pohledu vyhodnocení kritéria č. 2 ze strany ČTÚ nedostačující a nesprávné; a (C) zdůrazňujeme, že za vážný nedostatek vyhodnocení kritéria č. 2 považujeme to, že nezohledňuje několik klíčových aspektů fungování analyzovaného trhu mobilních služeb, zejména negativní dopad sdílení sítí dvěma největšími operátory O2/CETIN a T-Mobile na trh mobilních služeb.

A. Analýza ČTÚ pro kritérium č. 2 a závěry jednotlivých parametrů nejsou konzistentní s celkovým vyhodnocením tohoto kritéria

- 2.24 Pro kritérium č. 2 ČTÚ v Návrhu testu tří kritérií hodnotí šest parametrů: (i) tržní podíl a jeho vývoj, (ii) vývoj cen, (iii) vývoj trhu, (iv) bariéry růstu, (v) překážky přechodu účastníků mezi poskytovateli služeb, (vi) potenciální konkurence.
- 2.25 Následující tabulka shrnuje závěry ČTÚ pro jednotlivé parametry.



Tabulka 2: Závěry ČTÚ ohledně parametrů pro hodnocení kritéria č. 2

Parametr	Hodnocení ČTÚ	Směrování k účinné soutěži
tržní podíl a jeho vývoj	<p>Maloobchodní trh: „kritérium tržních podílů u segmentu A hovoří ve prospěch hypotézy o dalším rozvoji a růstu konkurence, jak na velkoobchodním, tak i souvisejícím maloobchodním trhu“, „na segmentu B působí jeden poskytovatel s výrazným tržním podílem – T-Mobile“²⁹</p> <p>Velkoobchodní trh: „Tržní podíly jednotlivých MNO se zahrnutím samozásobením zejména u spotřeby dat jsou ve sledovaném období dynamické, což může být projevem konkurence mezi samotnými MNO“³⁰</p>	<p>Segment A ✓ Segment B</p> <p>Velkoobchod ✓</p>
vývoj cen	<p>Maloobchodní trh: „došlo k dlouhodobému poklesu průměrných cen za mobilní služby na obou segmentech – A i B, a tento vývoj považuje za znak fungujícího konkurenčního prostředí. Především u dat lze tento fakt doložit i zvyšujícím se objemem přenesených dat [...] za současně se snižující průměrné ceny za 1 MB dat“³¹</p> <p>Velkoobchodní trh: „Stagnace si lze všimnout na velkoobchodním trhu, kdy ceny za hlasové a SMS služby neklesají. Klesající trend mají dlouhodobě pouze průměrné ceny za datové služby.“³²</p>	<p>Segment A ✓ Segment B ✓</p> <p>Velkoobchod (hlas, SMS, data)</p>
vývoj trhu	<p>„současný i předpokládaný vývoj na všech segmentech [lze] hodnotit pozitivně pro koncového účastníka, a to jak z pohledu rozšíření nabídky, tak i poklesu cen“³³</p> <p>„Úřad konstatuje, že kritérium chování trhu a pobídky hovoří v neprospěch předpokladu, že překážky vstupu budou v případě neuplatnění regulace stále přetrvávat“³⁴</p>	✓
bariéry růstu	<p>„na segmentu A [...] Úřad konstatuje, že neshledal žádné významné bariéry růstu. U segmentu B počet uživatelů dlouhodobě stagnuje, jejich spotřeba ovšem roste a ani do budoucna nelze vyloučit růst, jak jejich počtu [...], tak i samotné spotřeby dat“³⁵</p>	✓
překážky přechodu účastníků mezi poskytovateli služeb	<p>„Úřad konstatuje, že na maloobchodním ani velkoobchodním trhu nenalezl takové překážky přechodu, které by znemožňovaly či výrazně ztěžovaly rozvoj konkurence na vymezeném velkoobchodním trhu“³⁶</p>	✓
potenciální konkurence	<p>„Úřad konstatuje, že lze očekávat rozvoj potenciální konkurence na maloobchodním i velkoobchodním trhu, a tedy směřování vymezeného trhu k účinné hospodářské soutěži“³⁷</p>	✓
Závěr ke kritériu č. 2	<p>„Úřad nalezl některé tržní problémy, které brání dalšímu a účinnějšímu rozvoji konkurenčního prostředí, mezi které patří snížená možnost MVNO zasáhnout do konkurenčního boje, vlivem nastavených podmínek velkoobchodních smluv a existence tzv. „šedých operátorů“, kteří svým působením na trhu dále omezují konkurenceschopnost MVNO“³⁸</p> <p>„Druhé kritérium tříkriteriálního testu považuje Úřad za splněné pro segment rezidentních zákazníků“³⁹</p>	✗

Poznámky: V sloupci "Směrování k účinné soutěži" je použité následující barevné rozlišení: zelená barva = parametr podle ČTÚ konzistentní se směřováním k účinné soutěži; oranžová barva = závěr ČTÚ ohledně směřování k účinné soutěži není jednoznačný; červená barva = parametr podle ČTÚ nekonzistentní se směřováním k účinné soutěži

Zdroj: Návrh testu tří kritérií, poslední sloupec je interpretace hodnocení ČTÚ na základě Návrhu testu tří kritérií

²⁹ Návrh testu tří kritérií, řádky 1303-1306.

³⁰ Návrh testu tří kritérií, řádky 1395-1396.

³¹ Návrh testu tří kritérií, řádky 1511-1515.

³² Návrh testu tří kritérií, řádky 1515-1517.

³³ Návrh testu tří kritérií, řádky 1542-1544.

³⁴ Návrh testu tří kritérií, řádky 1573-1575.

³⁵ Návrh testu tří kritérií, řádky 1619-1623.

³⁶ Návrh testu tří kritérií, řádky 1728-1731.

³⁷ Návrh testu tří kritérií, řádky 1775-1777.

³⁸ Návrh testu tří kritérií, řádky 1781-1785.

³⁹ Návrh testu tří kritérií, řádky 1801-1802.



- 2.26 Tabulka ukazuje, že u žádného dílčího parametru ČTÚ nedošel k závěru o nesměrování trhu k účinné soutěži. Výjimkami na úrovni segmentu nebo části služeb, kde závěr ČTÚ ohledně směřování k účinné soutěži nevypadá jednoznačně, jsou (i) maloobchodní tržní podíl na segmentu B, a (ii) vývoj cen na velkoobchodu pro hlasové a SMS služby (neplatí pro data):
- Ohledně (i): ČTÚ analyzuje tržní podíly a uvádí, že na segmentu B působí jeden poskytovatel s výrazným maloobchodním tržním podílem, ale velkoobchodní tržní podíly jednotlivých MNO jsou dynamické, což může být projevem konkurence mezi samotnými MNO. Relevantní trh pro účely testu tří kritérií je trh velkoobchodní, pro který ČTÚ formuluje závěr o dynamičnosti jako projevu konkurence mezi MNO. To znamená, že tento parametr nemůže být v rámci analýzy ČTÚ důvodem pro nesměrování trhu k účinné soutěži.
 - Ohledně (ii): Vývoj cen na maloobchodním trhu na obou segmentech A i B považuje ČTÚ za znak fungujícího konkurenčního prostředí. Na velkoobchodní úrovni ČTÚ pozoruje stagnaci, kdy ceny za hlasové a SMS služby neklesají. Jelikož analýza maloobchodního trhu má sloužit jako východisko pro identifikaci potenciálních problémů na velkoobchodním trhu, není zřejmé, kde a jak se podle ČTÚ může projevat stagnace na velkoobchodní úrovni, když maloobchodní trh vykazuje znaky fungujícího konkurenčního prostředí. Navíc ČTÚ deklaruje úmysl soustředit se v analýze na datové služby, kterých cena má podle ČTÚ klesající trend i na velkoobchodní úrovni. Závěry ČTÚ pro tento parametr proto neukazují nesměrování k účinné soutěži.
- 2.27 Hodnocené parametry podle hodnocení ČTÚ jednotlivě i kolektivně ukazují směřování k účinné soutěži a tedy k naplnění kritéria č. 2. ČTÚ proto na základě hodnocení parametrů nemohlo dospět k závěru, že kritérium č. 2 je splněné. Na základě analýzy prezentované ČTÚ není možné dospět ani k závěru, který prezentuje ČTÚ, že kritérium č. 2 je splněné pro segment rezidentních zákazníků, protože ČTÚ u zvolených dílčích parametrů neformuluje závěry specificky pro rezidentní zákazníky.

B. Vyhodnocení kritéria č. 2 ze strany ČTÚ je nedostačující a nesprávné

- 2.28 Analýza kritéria č. 2 je z našeho pohledu nedostačující a nesprávná i z následujících důvodů:
- 2.29 Nesprávná aplikace testu kritéria č. 2, které má hodnotit směřování trhu k účinné soutěži:
- Návrh analýzy tří kritérií pro kritérium č. 2 uvádí, že „Úřad ve druhém kritériu zkoumal, zda i přes bariéry vstupu, nalezené v kritériu č. 1, mezi sebou stávající tržní hráči soutěží do té míry, která uživatelům přináší výhody obdobné jako na trhu s efektivní konkurencí“.⁴⁰ [podtržení doplněno]
 - Kritérium č. 2 má ale podle Doporučení Evropské komise o relevantních trzích stanovit, jestli struktura trhu „v daném časovém horizontu nesměřuje k účinné hospodářské soutěži“.⁴¹ [podtržení doplněno]
 - ČTÚ interpretoval a tedy i vyhodnocoval kritérium č. 2 nesprávně: pro vyhodnocení kritéria č. 2 není relevantní, jestli tržní hráči soutěží do té míry, která uživatelům přináší výhody „obdobné“ jako na trhu s efektivní konkurencí. ČTÚ měl podle Doporučení Evropské komise vyhodnotit, jestli trh směřuje k účinné hospodářské soutěži a ne jestli trh již přináší výhody obdobné jako trh s efektivní konkurencí. Jak uvádíme výše při popisu analýzy ČTÚ, u žádného dílčího parametru ČTÚ nedošel k závěru o nesměrování trhu k účinné soutěži a tedy k naplnění kritéria č. 2.

⁴⁰ Návrh testu tří kritérií, řádky 1779-1781.

⁴¹ Evropská komise, „Doporučení 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“, 11. 10. 2014, odstavec 2.



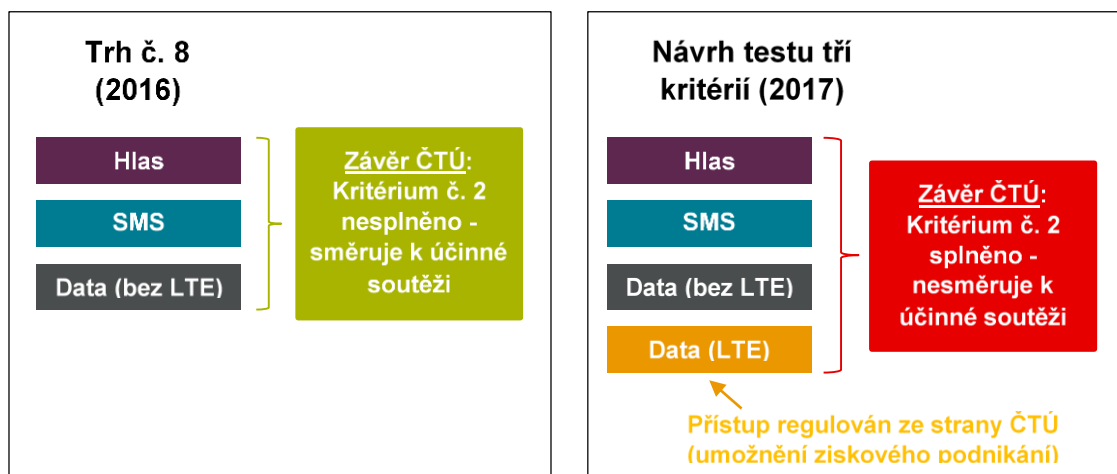
2.30 Nesprávná aplikace testu kritéria č. 2 na dílčí segment místo na definovaný trh:

- ČTÚ dospěl k závěru, že „[d]ruhé kritérium třikriteriálního testu považuje Úřad za splněné pro segment rezidentních zákazníků“⁴²
- Pro splnění kritéria č. 2 je ale zásadní vyhodnotit směřování definovaného trhu jako celku k účinné hospodářské soutěži.
- To znamená, že ČTÚ by měl v návrhu testu tří kritérií zdůvodnit, jak tento závěr ovlivňuje závěr hodnocení kritéria pro definovaný trh. Zároveň ČTÚ uvádí, že na segmentu firemních zákazníků „je podle Úřadu zajištěná vysoká úroveň konkurence ze strany samotných MNO“⁴³ Správné vyhodnocení kritéria č. 2 proto vyžaduje analýzu směřování definovaného trhu jako celku.

2.31 Nekonzistence se závěry testu tří kritérií z roku 2016:

- V roce 2016 ČTÚ analyzoval test tří kritérií pro trh mobilních služeb, pro který „do věcného vymezení velkoobchodního trhu spadá jak přístup (k mobilním hlasovým voláním, SMS a datovým službám), tak služby originace volání ve veřejných mobilních telefonních sítích GSM a UMTS“⁴⁴ Závěr ČTÚ byl, že „druhé kritérium není splněno a struktura vymezeného trhu směřuje v příslušném časovém období k účinné hospodářské soutěži“^{45,46}
- Současný Návrh testu tří kritérií zahrnuje obdobné mobilní služby, které ČTÚ analyzoval v rámci trhu č. 8 v roce 2016 (hlas, SMS, data bez LTE), a navíc obsahuje mobilní služby v síti LTE. Následující graf ukazuje porovnání trhu definovaného v analýze trhu č. 8 v roce 2016 a trhu definovaného v současném Návrhu testu tří kritérií, s ohledem na vyhodnocení kritéria č. 2.

Graf 2: Vyhodnocení kritéria č. 2 na trhu č. 8 (2016) a v současném Návrhu testu tří kritérií (2017)



Zdroj: ČTÚ, „Analýza trhu č. A/8/3.2016-2, trh č. 8 – přístup a původ volání (originace) ve veřejných mobilních telefonních sítích“; 2. 3. 2016; Návrh testu tří kritérií

⁴² Návrh testu tří kritérií, řádky 1801-1802.

⁴³ Návrh testu tří kritérií, řádky 1793-1794.

⁴⁴ ČTÚ, „Analýza trhu č. A/8/3.2016-2, trh č. 8 – přístup a původ volání (originace) ve veřejných mobilních telefonních sítích“; 2. 3. 2016, str. 53, <http://www.ctu.cz/trh-c-8-pristup-puvod-volani-originace-ve-verejnych-mobilnich-telefonnich-sitich-0>.

⁴⁵ ČTÚ, „Analýza trhu č. A/8/3.2016-2, trh č. 8 – přístup a původ volání (originace) ve veřejných mobilních telefonních sítích“; 2. 3. 2016, str. 50.

⁴⁶ Celkový závěr ČTÚ v testu tří kritérií v analýze trhu č. 8 v roce 2016 byl, že „neexistují vysoké a trvalé překážky vstupu a trh tak směřuje k účinné hospodářské soutěži i bez zásahu Úřadu. Nadto i struktura trhu svědčí o směřování k rozvoji trvalé hospodářské soutěže a uplatňování práva hospodářské soutěže samo o sobě dostatečně řeší případná selhání trhu“. Zdroj: ČTÚ, „Analýza trhu č. A/8/3.2016-2, trh č. 8 – přístup a původ volání (originace) ve veřejných mobilních telefonních sítích“; 2. 3. 2016, str. 52.



- Jestli je důvodem nesměřování k účinné soutěži ta částí trhu, která nebyla součástí trhu č. 8 v roce 2016 (tzn. data prostřednictvím LTE), návrh testu tří kritérií neobsahuje data nebo důkazy, na základě kterých by ČTÚ mohl dospět k takovému závěru. Velkoobchodní přístup k datům prostřednictvím sítí LTE musí být ze strany MNO poskytován v souladu s povinností umožnění ziskového podnikání pro zájemce o přístup. ČTÚ má o velkoobchodních podmínkách detailní přehled a kontroluje naplňování povinnosti poskytnutí přístupu za cenových podmínek umožňující ziskové podnikání. Je nekonzistentní, když definovaný trh, který podle ČTÚ nesměruje k účinné soutěži je kombinací (i) trhu, který ČTÚ ještě v roce 2016 považoval za směřující k účinné soutěži a (ii) mobilních služeb prostřednictvím LTE sítí, pro které ČTÚ uplatňuje povinnosti přístupu právě s cílem podpořit hospodářskou soutěž na trhu mobilních služeb. Vyhodnocení kritéria č. 2 nicméně nezohledňuje několik klíčových aspektů fungování analyzovaného trhu mobilních služeb, zejména sdílení sítí mezi O2/CETIN a T-Mobile - viz odstavce 2.34 - 2.37.

2.32 Selektivní interpretace konceptu „replikovatelnosti“, který není relevantní pro test tří kritérií:

- V Návrhu testu tří kritérií „*Úřad konstatuje, že v rámci vyhodnocení rozvoje konkurence shledal překážku rozvoje konkurence pro MVNO ze strany MNO, a to zejména z důvodu replikovatelnosti nabídek, neboť i přes pokles velkoobchodních cen není zajištěna replikovatelnost nabídek virtuálními operátory*“:⁴⁷ ČTÚ tedy považuje replikovatelnost nabídek za primární překážku rozvoje konkurence.
- Následně ale ČTÚ uvádí, že „*[r]eplikovatelnost nabídek však Úřad nepovažuje za nezbytnou na segmentu firemních zákazníků, neboť tam je podle Úřadu zajištěná vysoká úroveň konkurence ze strany samotných MNO*“:⁴⁸
- Hodnocení replikovatelnosti některých vybraných služeb pro konkrétní soutěžitele v určitém časovém okamžiku není pro hodnocení testu tří kritérií relevantní a nepředstavuje nutnou ani postačující podmínku pro naplnění kritéria č. 2 nebo testu tří kritérií:
 - o ČTÚ interpretuje koncept „replikovatelnosti“ na trhu mobilních služeb selektivně. Na segmentu firemních zákazníků není podle ČTÚ replikovatelnost nezbytná. Pro celý trh ale ČTÚ považuje replikovatelnost za primární překážku rozvoje konkurence. ČTÚ tedy zřejmě považuje replikovatelnost za primární překážku rozvoje konkurence na segmentu rezidentních zákazníků, kde podle vlastní analýzy ČTÚ již působí na segmentu A (tarify s daty) 119 MVNO⁴⁹ a „*jejich podíl v čase stále mírně roste*“:⁵⁰ a na segmentu B (mobilní internet) 30 MVNO.⁵¹ Koncept replikovatelnosti je tedy v Návrhu testu tří kritérií aplikován selektivně a chybí i koncepční odůvodnění, z jakého důvodu by na neregulovaném trhu měla být dokázána nebo garantována replikovatelnost konkrétních (nebo všech) tarifů MNO, v jakých segmentech a pro jaký typ MVNO by tato replikovatelnost měla být splněna.
 - o Co se týká metody analýzy, ČTÚ uvádí, že se zabýval replikovatelností na základě aktuálních velkoobchodních cen⁵² (analýza je označena jako obchodní tajemství a nebyla zveřejněna) a neanalyzoval, jak se ceny vyvíjejí v dynamickém pohledu z hlediska jejich směřování. Kritérium č. 2 má ale hodnotit, jestli trh směřuje k účinné soutěži, ne hodnotit stav v konkrétním časovém okamžiku.

⁴⁷ Návrh testu tří kritérií, řádky 1788-1791.

⁴⁸ Návrh testu tří kritérií, řádky 1792-1794.

⁴⁹ Návrh testu tří kritérií, řádky 1162-1167.

⁵⁰ Návrh testu tří kritérií, řádky 1301-1302.

⁵¹ Návrh testu tří kritérií, řádky 783-797.

⁵² Návrh testu tří kritérií, řádky 1046-1050.



2.33 Soustředění se na ochranu vybraných soutěžitelů místo ochrany procesu soutěže:

- V Návrhu testu tří kritérií se ČTÚ soustředí na vyhodnocení podnikatelských podmínek MVNO. ČTÚ například uvádí, že existují „možné překážky plynoucí z nastavení podmínek komerčních smluv MVNO, jejichž úprava MVNO neumožňuje působit a rozvíjet se na trhu tak, aby mohli reagovat na vývoj trhu a nabídky MNO“;⁵³ že „[p]ůsobení MVNO pak dále ztěžuje nekalá konkurence ze strany tzv. „šedých operátorů“ a zaměstnanecké (firemní) tarify pro rodinné příslušníky“;⁵⁴ a že „v rámci vyhodnocení rozvoje konkurence shledal překážky rozvoje konkurence pro MVNO“.⁵⁵ Zároveň na segmentu firemních zákazníků, na kterém MVNO nejsou aktivní, „je podle Úřadu zajištěná vysoká úroveň konkurence ze strany samotných MNO“.⁵⁶
- Ochrana MVNO a jejich působení na trhu není cíl sám o sobě, ale působení MVNO může být jedním ze způsobů, jak dosáhnout účinnou soutěž na trhu. Evropská komise v oblasti prosazování práva hospodářské soutěže „dbá na to, aby rozhodující záležitostí byla ochrana účinné hospodářské soutěže, nikoli pouze ochrana konkurentů. To může rovněž znamenat, že soutěžitelé, kteří spotřebitelům přinášejí menší prospěch s ohledem na cenu, výběr, kvalitu a inovace, trh opustí“.⁵⁷
- Návrh testu tří kritérií neobsahuje vyhodnocení a odůvodnění, proč jsou MVNO preferovaným způsobem pro zvýšení hospodářské soutěže na analyzovaném trhu. ČTÚ nezdůvodňuje, proč jsou například zaměstnanecké tarify poskytované ze strany MNO vnímané z pohledu ČTÚ jako negativní prvek konkurence na trhu, a jestli by bylo hodnocení stejné, kdyby podobné tarify nabízel například některý MVNO. Při hodnocení směřování trhu mobilních služeb není přijatelné, aby ČTÚ preferoval konkrétní soutěžitele na trhu (v tomto případě některé MVNO) nebo považoval konkurenci mezi soutěžiteli za negativní jev na trhu. Přítomnost MVNO není i podle ČTÚ nutnou podmínkou pro účinnou soutěž – pro firemní zákazníky, kde MVNO nepůsobí, je podle ČTÚ zajištěna vysoká úroveň konkurence ze strany MNO. Návrh testu tří kritérií zřejmě směřuje k ochraně MVNO místo k ochraně samotného procesu soutěže. Přítomnost MVNO není ani postačující podmínkou pro dosažení účinné soutěže na trhu. Na trhu mobilních služeb působí velký počet MVNO na základě komerčních velkoobchodních dohod s MNO. Úspěch MVNO a případný vliv na soutěž na trhu závisí na schopnosti MVNO vytvořit úspěšnou značku a inovativní nabídku atraktivní pro zákazníky. ČTÚ zároveň považuje tržní podíl MVNO za podobný situaci na dalších evropských trzích.⁵⁸

C. Vyhodnocení kritéria č. 2 nezohledňuje několik klíčových aspektů fungování analyzovaného trhu mobilních služeb

2.34 Za vážný nedostatek vyhodnocení kritéria č. 2 v Návrhu testu tří kritérií považujeme to, že vyhodnocení nezohledňuje několik klíčových aspektů fungování analyzovaného trhu mobilních služeb:

2.35 Nezohlednění negativních dopadů sdílení sítí O2/CETIN a T-Mobile na soutěž na trhu:

- Sdílení sítí dvěma největšími operátory O2 (využívající síť CETINu) a T-Mobile, kteří společně obsluhují přibližně tři čtvrtiny maloobchodního trhu, představuje závažný problém na trhu mobilních služeb, na který Vodafone dlouhodobě upozorňuje. V současnosti Evropská komise sdílení sítí vyšetřuje a zkoumá, zda tato spolupráce omezuje hospodářskou soutěž a poškozuje

⁵³ Návrh testu tří kritérií, řádky 1118-1121.

⁵⁴ Návrh testu tří kritérií, řádky 1121-1122.

⁵⁵ Návrh testu tří kritérií, řádky 1788-1789.

⁵⁶ Návrh testu tří kritérií, řádky 1793-1794.

⁵⁷ Evropská komise, „Sdělení komise – Pokyny k prioritám Komise v oblasti prosazování práva při používání článku 82“, 2009/C 45/02, odstavec 6.

Smlouvy o ES na zneužívající chování dominantních podniků vylučující ostatní soutěžitele

⁵⁸ Návrh testu tří kritérií, řádky 1216-1226.



tím inovaci, což by bylo v rozporu s antimonopolními pravidly EU.⁵⁹ [OBCHODNÍ TAJEMSTVÍ]
Jakákoliv analýza mobilního trhu proto musí zohlednit sdílení sítí O2/CETIN a T-Mobile a závažné negativní dopady, které toto sdílení sítí má na soutěž na trhu.

2.36 Nezohlednění nedostatečné konkurence v oblasti backhauλου pro mobilní síť:

- Mobilní páteřní propojení („mobilní backhaul“) pro připojení mobilních základnových stanic je klíčovým infrastrukturním komponentem s významným dopadem na kvalitu mobilní sítě. [OBCHODNÍ TAJEMSTVÍ] Návrh testu tří kritérií problematiku mobilního backhauλου vůbec nezohledňuje, což Vodafone považuje za velký nedostatek návrhu a je to překvapující s ohledem na to, že ČTÚ deklaroval cíl aplikovat přístup zaměřený na budoucnost („forward-looking approach“).⁶⁰

2.37 Nezohlednění existující regulace přístupu a cenových podmínek v sítích LTE:

- Návrh testu tří kritérií zmiňuje, že v návaznosti na aukce z roku 2013 a 2016 ČTÚ stanovil síťovým operátorům zveřejnit povinné referenční nabídky přístupu (pro full MVNO). Tyto velkoobchodní nabídky umožňují vstup na maloobchodní trh mobilních služeb s využitím LTE sítí. ČTÚ uvádí, že závazek průběžně kontroluje, aby zabezpečil schopnost ziskově replikovat ceny maloobchodních služeb.⁶¹ ČTÚ v Návrhu testu tří kritérií konstatuje, že dochází k poklesu cen mobilních dat na maloobchodním i velkoobchodním trhu.⁶² Existenci regulace přístupu a cenových podmínek v LTE sítích ale Návrh testu tří kritérií nezohledňuje v analýze naplnění tří kritérií. V souvislosti s replikovatelností nabídek na maloobchodním trhu má existující regulace přístupu a cenových podmínek zabezpečovat ziskové podnikání stejně efektivnímu operátorovi v LTE sítích, a proto již existuje nástroj regulace, který má přímo za cíl replikovatelnost zabezpečovat. Další regulatorní intervence prostřednictvím analýzy trhu mobilních služeb, která by měla za cíl rovněž zabezpečovat replikovatelnost, by nebyla proporcionální a znamenala by použití různých regulačních intervencí na vyřešení jednoho problému identifikovaného regulátorem.

Kritérium č. 3 - samo právo hospodářské soutěže je nedostatečné, aby dostatečně reagovalo na uvedený(á) selhání(í) trhu

- 2.38 V případě naplnění kritéria č. 1 a kritéria č. 2 test tří kritérií vyžaduje ověření, jestli právo hospodářské soutěže je dostatečné, aby reagovalo na selhání trhu. V našich připomínkách k vyhodnocení kritéria č. 3: (A) poukazujeme na to, že vyhodnocení kritéria č. 3 je nekonzistentní s analýzou ČTÚ z roku 2016; (B) upozorňujeme, že ČTÚ předpokládá uložení ex ante povinností před provedením analýzy trhu a stanovením významné tržní síly („significant market power“ - „SMP“), což není v souladu s regulačním rámcem elektronických komunikací; a (C) uvádíme, že právo hospodářské soutěže je dostačující pro odstranění hlavní překážky účinné soutěže, kterou je sdílení sítí mezi O2/CETIN a T-Mobile.

A. Vyhodnocení kritéria č. 3 je nekonzistentní s analýzou ČTÚ z roku 2016

- 2.39 ČTÚ v analýze mobilního trhu (trh č. 8) v roce 2016 považoval právo hospodářské soutěže za dostačující pro řešení případných selhání trhu, která podle ČTÚ vyžadují spíše konkrétní zásahy proti dotčenému subjektu.⁶³ Trh definovaný v současném Návrhu testu tří kritérií obsahuje navíc oproti trhu č. 8 z roku 2016 mobilní služby prostřednictvím sítí LTE, pro které ČTÚ aplikuje ex ante regulaci: na základě povinností

⁵⁹ Evropská komise, „Antimonopolní opatření: Komise vyšetřuje sdílení mobilních telefonních sítí v České republice“, 25. 10. 2016, http://europa.eu/rapid/press-release_IP-16-3539_cs.htm.

⁶⁰ Návrh testu tří kritérií, řádky 37-40.

⁶¹ Návrh testu tří kritérií, řádky 712-734.

⁶² Návrh testu tří kritérií, řádky 1511-1521.

⁶³ ČTÚ, „Analýza trhu č. A/8/3.2016-2, trh č. 8 – přístup a původ volání (originace) ve veřejných mobilních telefonních sítích“, 2. 3. 2016, str. 52.



vyplývající z aukcí kmitočtů uskutečněných v roce 2013 a 2016 mají MNOs povinnost poskytovat přístup k sítím LTE za ceny umožňující ziskové podnikání. ČTÚ neprokázalo, jaké zásadní změny nastaly v souvislosti s kritériem č. 3 mezi rokem 2016 a rokem 2017 a proč je podle ČTÚ toto kritérium v současnosti splněno.

B. ČTÚ předpokládá uložení ex ante povinností před provedením analýzy trhu

- 2.40 Návrh testu tří kritérií uvádí, že „Úřad má za to, že na základě vyhodnocení bariér vstupu v prvním kritériu a směřování k účinné hospodářské soutěži ve druhém kritériu lze usuzovat, že je třeba uložit podrobné povinnosti (včetně případných povinností souvisejících s regulací cen) formou specifické regulace ex ante, které by nebylo možno uložit dle legislativy práva hospodářské soutěže“⁶⁴
- 2.41 Jak uvádí samotný ČTÚ v Návrhu testu tří kritérií, definovaný trh „lze považovat za relevantní a vhodný pro uložení ex-ante regulace, pokud se na něm následně prokáže existence SMP“⁶⁵ Uložení povinností na definovaném trhu proto nemůže být v Návrhu testu tří kritérií předjímán.
- 2.42 Hodnocení kritéria č. 3 nemá porovnávat, zda je možné uložit regulaci ex ante dle legislativy práva hospodářské soutěže. Je zřejmé, že právo hospodářské soutěže neumožňuje ukládat regulaci ex ante, tuto možnost mají pouze národní regulační úřady. Kritérium č. 3 je přesto součástí testu tří kritérií a jeho účel je zhodnotit, jestli samo právo hospodářské soutěže může dostatečně reagovat na identifikovaná selhání trhu.
- 2.43 I když bychom opomenuli fakt, že uložení povinností nelze v Návrhu tří kritérií předjímat, argumentace ČTÚ je při hodnocení tohoto kritéria tautologická. Argumentaci v této části Návrhu testu tří kritérií, jak jí rozumíme, lze shrnout následovně: (i) je třeba uložit podrobné povinnosti formou regulace ex ante, (ii) regulaci ex ante není možné uložit dle legislativy práva hospodářské soutěže, (iii) právo hospodářské soutěže tedy nemůže dostatečně reagovat na identifikovaná selhání trhu a (iv) je proto třeba uložit podrobné povinnosti formou regulace ex ante.
- 2.44 Návrhu testu tří kritérií uvádí, že „nastavení pravidel regulace by mohlo motivovat k uzavření smluv o přístupu umožňujících rozvoj konkurence na předmětném velkoobchodním a příslušném maloobchodním trhu, a tak směřovat trh k účinnější hospodářské soutěži“⁶⁶ Není zřejmé, co znamená v tomto kontextu „účinnější soutěž“ a jak je definována. Test tří kritérií (kritérium č. 2) hodnotí směřování trhu k účinné hospodářské soutěži, ne jestli je možné prostřednictvím regulace ex ante trh směřovat k „účinnější“ soutěži.

C. Právo hospodářské soutěže je dostačující pro odstranění hlavní překážky účinné soutěže

- 2.45 Právo hospodářské soutěže je podle Vodafone v současnosti dostačující pro odstranění hlavní překážky účinné soutěže na mobilním trhu, kterou je sdílení sítí O2/CETIN a T-Mobile, a to prostřednictvím šetření Evropské komise.
- 2.46 Vodafone taky dlouhodobě poukazuje na nutnost uskutečnění analýzy trhu mobilního backhau (který není součástí trhu analyzovaného v Návrhu testu tří kritérií), pro vyhodnocení zda je vhodné v této oblasti uplatnit nástroje regulace pro zajištění směřování k účinné soutěži a rozvoji trhu. Rozvoj kvalitní infrastruktury pro mobilní backhaul je klíčový pro budoucí rozvoj mobilního trhu a aplikaci nových technologií včetně 5G.

⁶⁴ Návrh testu tří kritérií, řádky 1844-1847.

⁶⁵ Návrh testu tří kritérií, řádky 30-31.

⁶⁶ Návrh testu tří kritérií, řádky 1849-1851.



3 Připomínky k jednotlivým částem Návrhu testu tří kritérií

- 3.1 V této části uvádíme připomínky ke konkrétním částem Návrhu testu tří kritérií. V odůvodnění připomínek odkazujeme na naše stanoviska v předchozí části dokumentu.

A. Definice relevantního trhu – interně nekonzistentní přístup

- 3.2 Ustanovení Návrhu testu tří kritérií: „*při aplikaci SSNIP testu lze předpokládat pro Mobilní tarify s daty a bez dat, že by v případě malého, ale významného a trvalého zvýšení cen k přechodu účastníků z Mobilních tarifů s daty na Mobilní tarify bez dat z důvodů odlišných vlastností služeb nedocházelo*⁶⁷ a „[p]okud by byl SSNIP test aplikován pro Mobilní tarify s daty a Mobilní internet, lze předpokládat, že by v případě malého, ale významného a trvalého zvýšení cen k přechodu účastníků z Mobilních tarifů s daty na služby Mobilní internet z důvodu odlišných vlastností služeb nedocházelo“⁶⁸
- 3.3 Předpokládaná nedostatečná substituce je klíčový argument ČTÚ proti zahrnutí tarifů bez dat do maloobchodního trhu, zároveň ale to stejné zjištění ČTÚ není důvodem proti zahrnutí mobilního internetu. Takový přístup zjevně není interně konzistentní a nemůže proto vést k platné definici relevantního trhu. Pro odůvodnění viz odstavec 2.6.

B. Definice relevantního trhu – nezohlednění významnosti tarifů bez dat

- 3.4 Ustanovení Návrhu testu tří kritérií: Graf č. 1: Vývoj počtu SIM karet v jednotlivých kategoriích
- 3.5 Tarify bez dat podle analýzy ČTÚ představují výraznou (téměř poloviční) část poskytovaných mobilních služeb a ČTÚ nezkoumal, jaký mají vliv na zbytek trhu mobilních služeb.

C. Definice relevantního trhu – nesprávná aplikace SSNIP testu

- 3.6 Ustanovení Návrhu testu tří kritérií:
- „Proto se Úřad bude ve svém výhledu do budoucna zabývat tarify s datovými službami, neboť při aplikaci SSNIP testu lze předpokládat pro Mobilní tarify s daty a bez dat, že by v případě malého, ale významného a trvalého zvýšení cen k přechodu účastníků z Mobilních tarifů s daty na Mobilní tarify bez dat z důvodů odlišných vlastností služeb nedocházelo, jelikož tato substituující služba neuspokojuje uživatelskou potřebu přístupu k internetu“⁶⁹ [podtržení doplněno]*
- „Úřad do vymezení velkoobchodního trhu přístupu k mobilním službám zahrnul pouze nabídky služeb, které jsou předmětem vymezení maloobchodního trhu mobilních služeb“⁷⁰*
- 3.7 Návrh testu tří kritérií odhaduje výsledek SSNIP testu jen slovně bez provedení jakékoliv analýzy indikující skutečnou úroveň substituce mezi mobilními službami. Rozdílné ceny nejsou postačujícím důvodem k definici separátního trhu nebo segmentu, zásadní je otázka substituce. Tato nesprávná aplikace SSNIP testu má dopad na vymezení maloobchodního a taky velkoobchodního trhu v Návrhu testu tří kritérií. ČTÚ by měl zjistit skutečnou situaci na trhu a chování spotřebitelů pro zhodnocení úrovně substituce a aplikace SSNIP testu, nebo by se ČTÚ v argumentaci neměl opírat o (předpokládaný) výsledek SSNIP testu. Pro odůvodnění viz odstavec 2.8.

D. Definice relevantního trhu – graf č. 3

- 3.8 Ustanovení Návrhu testu tří kritérií: Graf č. 3: Srovnání datových balíčků u pre-paid SIM karet vybraných poskytovatelů k 20. 6. 2017

⁶⁷ Návrh testu tří kritérií, řádky 84-86.

⁶⁸ Návrh testu tří kritérií, řádky 416-419.

⁶⁹ Návrh testu tří kritérií, řádky 83-88.

⁷⁰ Návrh testu tří kritérií, řádky 581-582.



- 3.9 Graf pro Vodafone zahrnuje jen jeden balíček dat, ale Vodafone poskytuje širokou nabídku balíčků k předplaceným kartám, které obsahují data (některé balíčky obsahují k datům navíc i SMS nebo volání).⁷¹ To by mělo být zohledněno v přehledu nabídek poskytovatelů služeb, aby byla vyloučena případná nesprávná interpretace grafu ohledně nabídky datových balíčků Vodafone pro pre-paid SIM karty.

E. Definice relevantního trhu – tabulka č. 3

- 3.10 Ustanovení Návrhu testu tří kritérií: „*Úřad si je vědom, že se nejedná o skutečné průměrné jednotkové ceny pro potenciální segmenty zákazníků, protože hodnoty uvedené v posledním sloupci tabulky č. 3 jsou podílem celkového ARPU a průměrného počtu spotřebovaných jednotek samostatně pro hlasové volání, SMS a data. Ve skutečnosti jsou tedy jednotkové ceny pro každý z potenciálních segmentů nižší, protože ARPU je generováno všemi třemi službami, resp. mělo by být na tyto tři služby alokováno při výpočtu jednotkových cen. Pro účely znázornění cenových rozdílů mezi potenciálními segmenty je však tento výpočet využitelný.*“⁷²
- 3.11 ARPU je generováno všemi službami a není smysluplné kalkulovat podíl (i) ARPU generovaného všemi službami (hlas, SMS, data) a (ii) průměrné spotřeby jen pro data (to samé platí pro počet minut hlasových služeb a počet SMS). Z důvodů, které zmiňuje taky ČTÚ, proto nesouhlasíme, že výpočet „jednotkových cen“ v tabulce č. 3 je využitelný pro znázornění cenových rozdílů mezi segmenty.
- 3.12 **OBCHODNÍ TAJEMSTVÍ**⁷³

F. Kritérium č. 1 – vyhodnocení

- 3.13 Ustanovení Návrhu testu tří kritérií: „*Vyhodnocení kritéria č. 1 – podle zjištění Úřadu indikuje existenci strukturálních, právních nebo regulačních překážek vstupu MNO a působení MVNO na trhu, které nemají dočasný charakter*“⁷⁴
- 3.14 Jak uvádíme v našem stanovisku v části 2 tohoto dokumentu, překážky vstupu definované Evropskou komisí v Doporučení o relevantních trzích jako strukturální, právní nebo regulační podle ČTÚ nejsou takové povahy, aby znemožňovaly vstup na trh novým subjektům, a nepovažuje jich za překážku vstupu. Analýza „jiných překážek“ není relevantní pro kritérium č. 1 a nemůže mít proto vliv na vyhodnocení naplnění kritéria č. 1. Vlastní hodnocení ČTÚ proto nutně musí vést k závěru, že kritérium č. 1 není splněno. Pro odůvodnění viz odstavce 2.11 - 2.19.
- 3.15 Nesplnění kritéria č. 1 znamená, že test tří kritérií není splněn, trh mobilních služeb není možné zařadit na seznam relevantních trhů pro regulaci ex ante a není možné na něm uplatnit regulaci ex ante.

G. Kritérium č. 1 – nekonzistence s analýzou ČTÚ z roku 2016

- 3.16 Ustanovení Návrhu testu tří kritérií: „*Úřad má indicie, které vedou k tomu, že bariéry vstupu na trh a působení na trhu pro MVNO a MVNE existují.*“⁷⁵
- 3.17 ČTÚ v analýze mobilního trhu v roce 2016 (trh č. 8, neobsahoval data prostřednictvím sítí LTE) považoval kritérium č. 1 za nesplněné, tzn. neexistence významných a trvalých překážek vstupu na trh. Přístup a velkoobchodní nabídka dat prostřednictvím sítí LTE (tzn. část trhu, která nebyla součástí trhu č. 8 v roce 2016) jsou ze strany ČTÚ regulovány s cílem poskytnutí přístupu za cenových podmínek umožňující ziskové podnikání – ČTÚ proto přímo zajišťuje neexistenci překážek vstupu na trh pro data prostřednictvím

⁷¹ Informace k balíčkům ke kartám jsou k dispozici na <https://www.vodafone.cz/predplacene-karty/balicky-ke-kartam/>.

⁷² Návrh testu tří kritérií, poznámka pod čarou 14.

⁷³ **OBCHODNÍ TAJEMSTVÍ**

⁷⁴ Návrh testu tří kritérií, řádky 1125-1127.

⁷⁵ Návrh testu tří kritérií, řádek 1122-1124.



sítí LTE. Z analýzy Návrhu testu tří kritérií proto není možné dojít k závěru o splnění kritéria č. 1. Pro odůvodnění viz odstavce 2.20 - 2.22.

H. Kritérium č. 2 – nekonzistence vyhodnocení kritéria se závěry jednotlivých parametrů

- 3.18 Ustanovení Návrhu testu tří kritérií: „*Proto Úřad konstatuje, že v rámci vyhodnocení rozvoje konkurence shledal překážky rozvoje konkurence pro MVNO ze strany MNO [...]*“⁷⁶
- 3.19 Hodnocené parametry podle ČTÚ jednotlivě i kolektivně ukazují směřování trhu k účinné soutěži a tedy k nenaplnění kritéria č. 2. ČTÚ proto na základě hodnocení parametrů nemohlo dospět k závěru, že kritérium č. 2 je splněné. Pro odůvodnění viz odstavce 2.24 - 2.27.

I. Kritérium č. 2 – nesprávná aplikace testu ohledně směřování k účinné soutěži

- 3.20 Ustanovení Návrhu testu tří kritérií: „*Úřad ve druhém kritériu zkoumal, zda i přes bariéry vstupu, nalezené v kritériu č. 1, mezi sebou stávající tržní hráči soutěží do té míry, která uživatelům přináší výhody obdobné jako na trhu s efektivní konkurencí.*“⁷⁷
- 3.21 ČTÚ interpretoval a tedy i vyhodnocoval kritérium č. 2 nesprávně: pro vyhodnocení kritéria č. 2 není relevantní, jestli „*tržní hráči soutěží do té míry, která uživatelům přináší výhody obdobné jako na trhu s efektivní konkurencí*“. ČTÚ měl podle Doporučení Evropské komise vyhodnotit, jestli trh směřuje k účinné hospodářské soutěži a ne jestli trh již přináší výhody obdobné jako trh s efektivní konkurencí. Vyhodnocení kritéria č. 2 je proto založeno na nesprávné aplikaci testu tří kritérií a nemůže být platné. Pro odůvodnění viz odstavce 2.29.

J. Kritérium č. 2 – MVNO a směřování trhu k účinné soutěži

- 3.22 Ustanovení Návrhu testu tří kritérií: „*Úřad našel některé tržní problémy, které brání dalšímu a účinnějšímu rozvoji konkurenčního prostředí, mezi které patří snížená možnost MVNO zasáhnout do konkurenčního boje [...]*“⁷⁸
- 3.23 Přítomnost MVNO na trhu a podíl účastníků MVNO je jeden z mnoha faktorů, které jsou relevantní pro hodnocení směřování trhu k účinné soutěži. Následující grafy ukazují, že v případě použití parametru ARPU, který ČTÚ používá jako vhodný parametr pro mezinárodní srovnání,⁷⁹ přítomnost MVNO nebo jejich podíl účastníků není nutnou ani postačující podmínkou pro účinnou soutěž na trhu mobilních služeb nebo směřování k účinné soutěži. Ukazatele MVNO (nebo jejich zasahování do konkurenčního boje) tedy není možné použít jako primární faktor pro odůvodnění závěru nesměrování trhu k účinné soutěži. ČTÚ se soustředí na ochranu vybraných soutěžitelů místo na ochranu procesu soutěže.⁸⁰
- 3.24 Graf 3 ukazuje mobilní ARPU a podíl účastníků MVNO v různých evropských zemích.⁸¹

⁷⁶ Návrh testu tří kritérií, řádky 1788-1789.

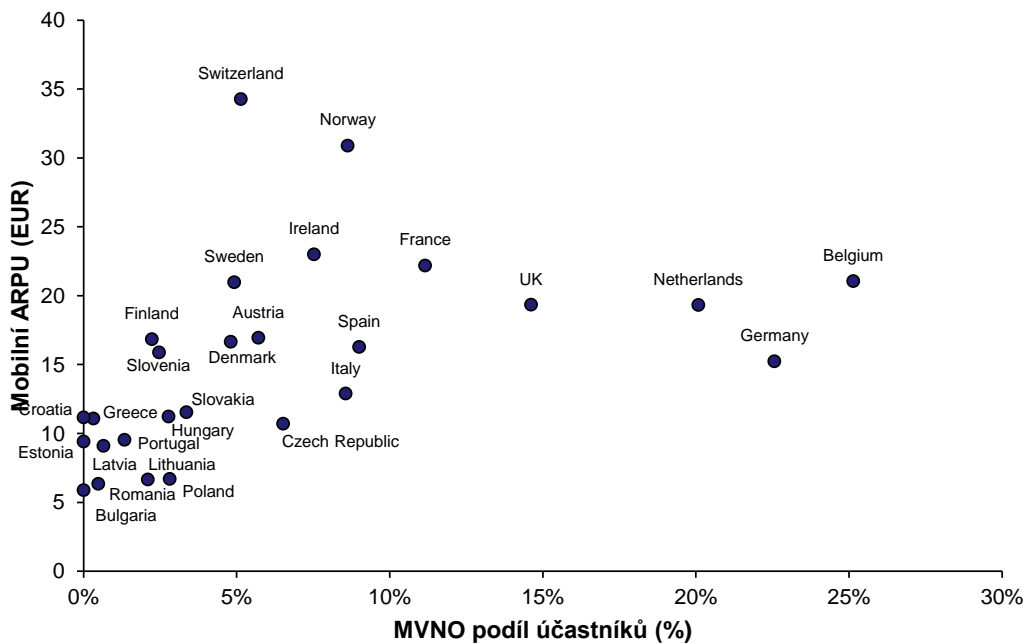
⁷⁷ Návrh testu tří kritérií, řádky 1779-1781.

⁷⁸ Návrh testu tří kritérií, řádky 1781-1783.

⁷⁹ ČTÚ používá pro mezinárodní srovnání ukazatel ARPU. Jedná se o zjednodušený pohled, protože úroveň ARPU je jen jeden z parametrů charakterizující národní telekomunikační trh.

⁸⁰ Viz odstavec 2.33.

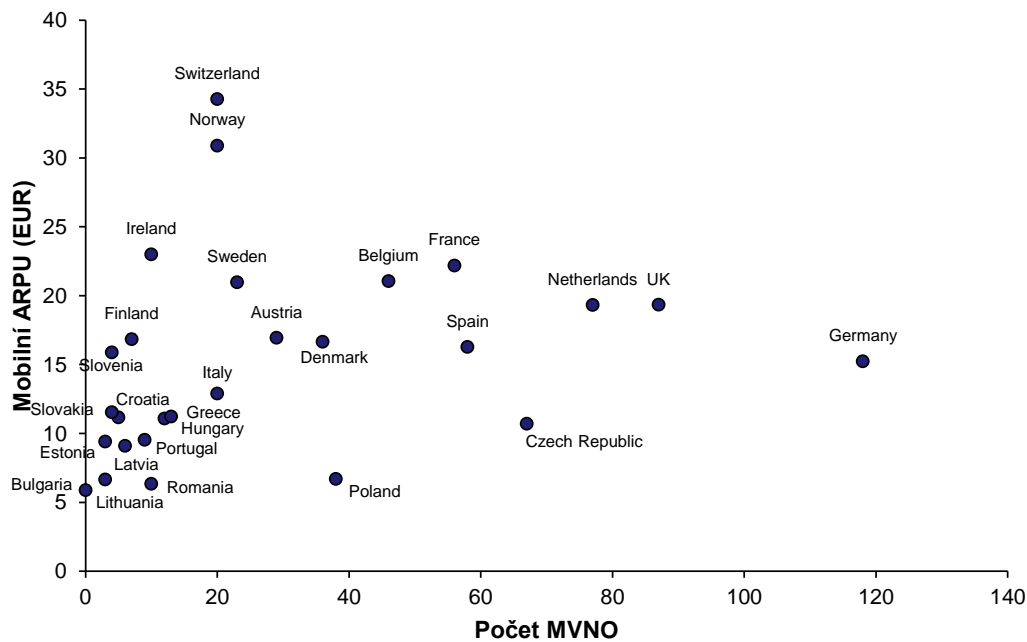
⁸¹ Graf obsahuje země EHP (včetně Švýcarska), pro které Analysys Mason zveřejňuje data ve studii „Mobile Services quarterly metrics – 1Q 2017“.

Graf 3: Mobilní ARPU a MVNO podíl účastníků v evropských zemích

Poznámky: (i) Definice mobilního ARPU: Průměrné tržby na uživatele v eurech. Průměrné měsíční tržby z mobilních služeb (včetně terminačních poplatků) dělené průměrným počtem mobilních SIM připojení (mobilní telefony + mobilní širokopásmové připojení). (ii) Definice MVNO podílu účastníků: Podíl účastníků poskytovatelů MVNO na celkové mobilní účastnické bázi vyjádřen v procentech.

Zdroj: Data zveřejněná Analysys Mason ve studii „Mobile Services quarterly metrics – 1Q 2017“

- 3.25 Vyšší podíl účastníků MVNO není nutnou podmínkou pro nízkou úroveň ARPU (existují země s nižším podílem účastníků MVNO a zároveň relativně nízkým ARPU): například Polsko má podobný nebo nižší podíl účastníků MVNO než ostatní střeoevropské země Maďarsko, Slovensko nebo Česko, ale má výrazně nižší ARPU.
- 3.26 Vyšší podíl účastníků MVNO není ani postačující podmínkou pro nízkou úroveň ARPU (existují země s vyšším podílem účastníků MVNO a zároveň relativně vysokým ARPU): například Nizozemsko a Belgie mají vyšší podíl účastníků MVNO, ale mají i vyšší ARPU než Finsko, Dánsko nebo Itálie.
- 3.27 Graf 4 ukazuje mobilní ARPU a počet MVNO v různých evropských zemích.

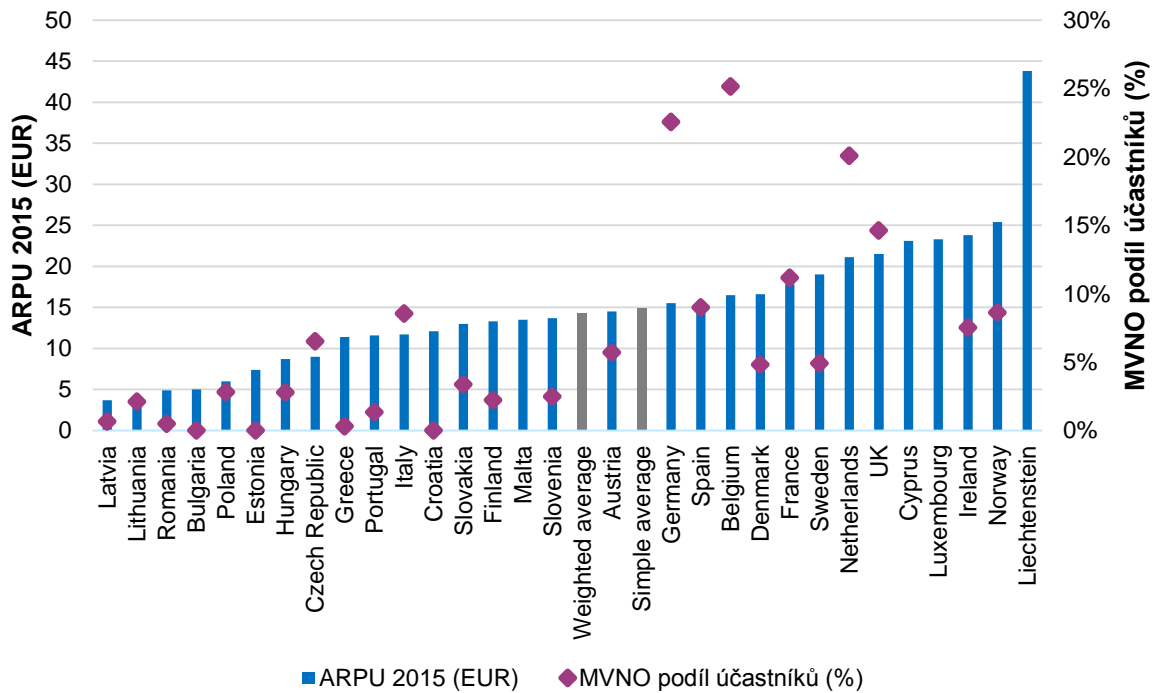
Graf 4: Mobilní ARPU a počet MVNO v evropských zemích

Zdroj: Data zveřejněna Analysys Mason ve studii „Mobile Services quarterly metrics – 1Q 2017“ (mobilní ARPU) a Telecompaper (počet MVNO, <https://www.telecompaper.com/research/mvno-list>, 12. 9. 2017)

- 3.28 Graf znázorňuje, že vyšší počet MVNO není nutnou podmínkou pro nízkou úroveň ARPU (existují země s nižším počtem MVNO a zároveň relativně nízkým ARPU). Vyšší počet MVNO není ani postačující podmínkou pro nízkou úroveň ARPU (existují země s vyšším počtem MVNO a zároveň relativně vysokým ARPU).
- 3.29 ČTÚ v Návrhu testu tří kritérií uvádí porovnání ARPU v roce 2015 v zemích Evropského hospodářského prostoru („EHP“).⁸² Graf 5 a Graf 6 vychází z těchto hodnot ARPU a obsahují navíc podíl účastníků MVNO (Graf 5) a počet MVNO (Graf 6) v jednotlivých zemích, označené v grafech jako červené body.

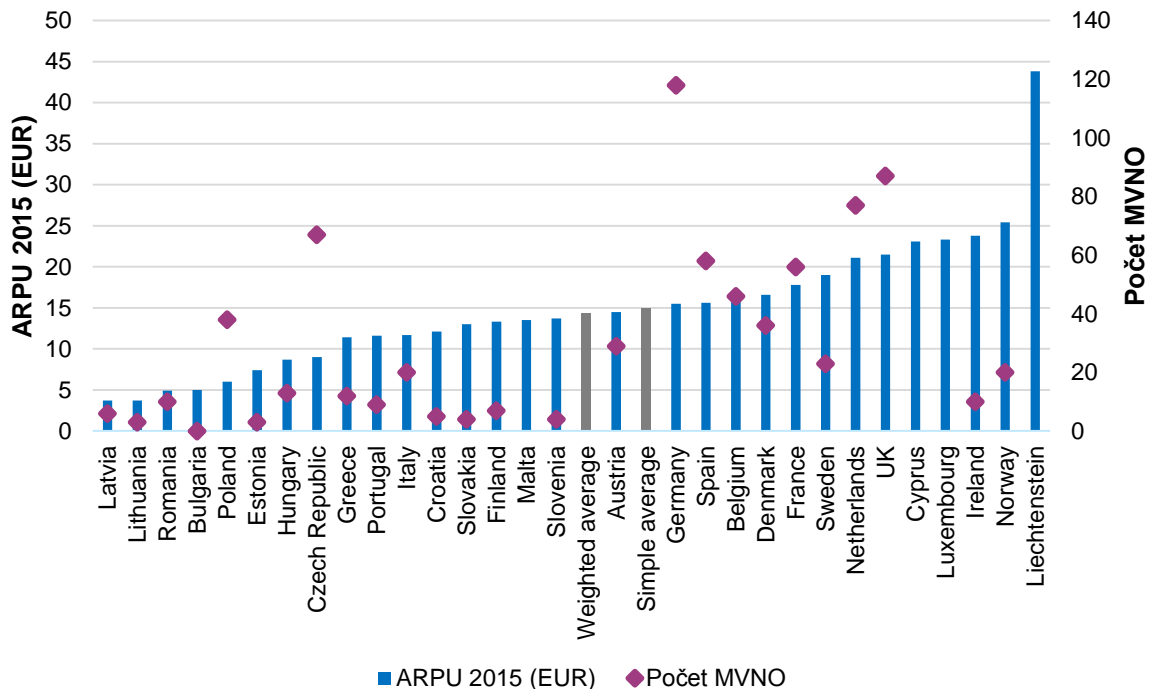
⁸² Návrh testu tří kritérií, řádek 1449.

Graf 5: ARPU (2015) a podíl účastníků MVNO v zemích EHP



Zdroj: Návrh testu tří kritérií (ARPU 2015, řádek 1449) a Analysys Mason (MVNO podíl účastníků, Mobile Services quarterly metrics – 1Q 2017)

Graf 6: ARPU (2015) a počet MVNO v zemích EHP



Zdroj: Návrh testu tří kritérií (ARPU 2015, řádek 1449) a Telecompaper (počet MVNO, <https://www.telecompaper.com/research/mvno-list>, 12. 9. 2017)

3.30 Data v grafech opět ukazují, že vyšší podíl účastníků MVNO ani vyšší počet MVNO není nutnou ani postačující podmínkou pro nízkou úroveň ARPU.



K. Kritérium č. 2 – replikovatelnost nabídek

- 3.31 Ustanovení Návrhu testu tří kritérií: „*Proto Úřad konstatuje, že v rámci vyhodnocení rozvoje konkurence shledal překážky rozvoje konkurence pro MVNO ze strany MNO, a to zejména z důvodu replikovatelnosti nabídek, neboť i přes pokles velkoobchodních cen není zajištěna replikovatelnost nabídek virtuálními operátory. Replikovatelnost nabídek však Úřad nepovažuje za nezbytnou na segmentu firemních zákazníků, neboť tam je podle Úřadu zajištěná vysoká úroveň konkurence ze strany samotných MNO.*“⁸³
- 3.32 Hodnocení replikovatelnosti některých vybraných služeb pro konkrétní soutěžitele v určitém časovém okamžiku není pro hodnocení testu tří kritérií relevantní a nepředstavuje nutnou ani postačující podmínku pro naplnění kritéria č. 2 nebo testu tří kritérií. ČTÚ zjevně interpretuje koncept „replikovatelnosti“ na trhu mobilních služeb selektivně (na segmentu firemních zákazníků není podle ČTÚ replikovatelnost nezbytná) a hodnotil stav v konkrétním časovém okamžiku a ne z dynamického pohledu (kritérium č. 2 nemá hodnotit stav ale směřování trhu). Pro odůvodnění viz odstavec 2.32.
- 3.33 Analýza replikovatelnosti je v Návrhu označena jako obchodní tajemství,⁸⁴ a není proto možné se vyjádřit k její metodice nebo výsledkům.

L. Kritérium č. 2 – migrace na velkoobchodním trhu

- 3.34 Ustanovení Návrhu testu tří kritérií: „*Co se týče migrace na velkoobchodním trhu, Úřadu není známa skutečnost, že by MVNO v minulosti migrovali mezi velkoobchodními poskytovateli.*“⁸⁵
- 3.35 Příklad migrace, kdy MVNO změnil hostitelskou síť a svou zákaznickou bázi přenesl k jinému MNO, je DH Telecom se značkou OpenCall, který působil jako MVNO v síti Vodafone od roku 2013. V červenci 2016 veřejně oznámil ukončení působení v síti Vodafone a zahájení poskytování služeb pod značkou OpenCall v síti O2 („OpenCall powered by O2“). Mezi červencem 2016 a dubnem 2017 probíhala migrace zákazníků ze sítě Vodafone do sítě O2 a služby pod značkou OpenCall jsou nadále poskytovány pouze v síti O2. O této skutečnosti informoval ČTÚ prostřednictvím Měsíční monitorovací zprávy č. 03/2017.⁸⁶ Tato změna ukazuje, že možnost přechodu MVNO mezi MNO existuje a byla MVNO již využita.

M. Kritérium č. 2 – tržní podíly

- 3.36 Ustanovení Návrhu testu tří kritérií: Graf č. 11 a ostatní grafy s tržními podíly
- 3.37 ČTÚ nedefinuje, které typy MVNO zohlednil v analýze nebo v jednotlivých grafech. Například graf č. 11 a ostatní obdobné grafy tržních podílů nezahrnují tzv. značkové předprodejce („branded resellers“) jako je například Bleskmobil.

N. Kritérium č. 2 – mezinárodní srovnání

- 3.38 Ustanovení Návrhu testu tří kritérií: „*Jak ukazuje Graf č. 33 Česká republika, z pohledu ARPU se nachází lehce nad průměrem zkoumaných zemí. Ve 3. kvartále roku 2016 dosahoval ARPU hodnoty 8,3 EUR, kdežto průměr EHP byl 6,8 EUR.*“⁸⁷
- 3.39 Graf č. 33 zobrazuje vývoj ARPU v jednotlivých zemích EHP a průměr zemí EHP ve třetím kvartále 2016 je podle grafu 6,8 EUR. Tato hodnota je významně odlišná od hodnoty za rok 2015, kterou ČTÚ prezentuje v grafu č. 32 – průměr EHP 14,9 EUR a vážený průměr EHP 14,3 EUR.

⁸³ Návrh testu tří kritérií, řádky 1788-1794.

⁸⁴ Návrh testu tří kritérií, řádky 1052-1064.

⁸⁵ Návrh testu tří kritérií, řádky 1699-1701.

⁸⁶ <https://www.ctu.cz/sites/default/files/obsah/ctu/monitorovaci-zprava-c.3/2017/obrazky/mz-2017-03.pdf>, str. 3

⁸⁷ Návrh testu tří kritérií, řádky 1452-1455.



- 3.40 Je nepravděpodobné, že průměrné ARPU v zemích EHP zaznamenalo takový velký pokles mezi 2015 a třetím kvartálem 2016. Z grafu č. 33 je zřejmé, že v něm chybí data pro některé země:⁸⁸ pro tři země graf udává ARPU 0,0 EUR, a to ovlivňuje vypočtené průměrné hodnoty. Pro několik dalších zemí data zřejmě nejsou správná: pro jednu zemi je ARPU 0,6 EUR, pro další dvě 1,3 EUR. V grafu č. 32 za rok 2015 byla nejnižší ARPU hodnota 3,7 EUR. Graf č. 33 proto s největší pravděpodobností neobsahuje správná data a neměl by být součástí analýzy Návrhu testu tří kritérií. To platí i o dalších grafech č. 34-36: grafy uvádějí nulové hodnoty pro některé země, pravděpodobně proto neobsahují správné hodnoty pro průměrnou spotřebu minut, SMS a dat, a neměli by v této podobě být součástí analýzy.

O. Kritérium č. 2 – vyhodnocení kritéria

- 3.41 Ustanovení Návrhu testu tří kritérií: „Druhé kritérium třikriteriálního testu považuje Úřad za splněné pro segment rezidentních zákazníků.“⁸⁹
- 3.42 Pro splnění kritéria č. 2 je zásadní vyhodnotit směřování definovaného trhu jako celku k účinné hospodářské soutěži. Pro odůvodnění viz odstavec 2.30.
- 3.43 ČTÚ v analýze mobilního trhu (trh č. 8) v roce 2016 považoval kritérium č. 2 za nesplněné. Je nekonzistentní, když definovaný trh, který podle ČTÚ nesměruje k účinné soutěži je kombinací (i) trhu, který ČTÚ ještě v roce 2016 považoval za směřující k účinné soutěži a (ii) mobilních služeb prostřednictvím LTE sítí, přístup ke kterým je regulován ze strany ČTÚ právě s cílem podpořit hospodářskou soutěž na trhu mobilních služeb. Pro odůvodnění viz odstavec 2.31.
- 3.44 Vyhodnocení kritéria č. 2 nezohledňuje několik klíčových aspektů fungování analyzovaného trhu mobilních služeb – negativní dopady sdílení sítí O2/CETIN a T-Mobile na soutěž na trhu, nedostatečnou konkurenci v oblasti backhaułu pro mobilní síť, a existující regulaci přístupu a cenových podmínek v sítích LTE. Pro odůvodnění viz odstavce 2.34 - 2.37.

P. Kritérium č. 3 – nekonzistence s analýzou ČTÚ z roku 2016

- 3.45 Ustanovení Návrhu testu tří kritérií: „Na základě soutěžního práva tak nelze předem ukládat povinnosti nebo pravidla, která by vedla k odstranění možných problémů s omezováním hospodářské soutěže na trhu.“⁹⁰
- 3.46 ČTÚ v analýze mobilního trhu (trh č. 8) v roce 2016 považoval právo hospodářské soutěže za dostačující pro řešení případných selhání trhu. ČTÚ neprokázalo, jaké zásadní změny nastaly v souvislosti s kritériem č. 3 mezi rokem 2016 a rokem 2017 a proč je podle ČTÚ toto kritérium v současnosti splněno. Pro odůvodnění viz odstavec 2.39.

Q. Kritérium č. 3 – předpoklad uložení ex ante povinností

- 3.47 Ustanovení Návrhu testu tří kritérií: „Úřad má za to, že na základě vyhodnocení bariér vstupu v prvním kritériu a směřování k účinné hospodářské soutěži ve druhém kritériu lze usuzovat, že je třeba uložit podrobné povinnosti (včetně případných povinností souvisejících s regulací cen) formou specifické regulace ex ante, které by nebylo možno uložit dle legislativy práva hospodářské soutěže.“⁹¹
- 3.48 Uložení povinností na definovaném trhu nemůže být v Návrhu testu tří kritérií předpokládáno před analýzou trhu a prokázáním existence SMP. Argumentace ČTÚ je při hodnocení tohoto kritéria tautologická. Navíc test tří kritérií (kritérium č. 2) hodnotí směřování trhu k účinné hospodářské soutěži, ne

⁸⁸ ČTÚ v grafu kromě České republiky neidentifikuje konkrétní země.

⁸⁹ Návrh testu tří kritérií, řádky 1801-1802.

⁹⁰ Návrh testu tří kritérií, řádky 1839-1840.

⁹¹ Návrh testu tří kritérií, řádky 1844-1847.



jestli je možné prostřednictvím regulace ex ante trh směřovat k „účinnější soutěži“ jak vyplývá z argumentace ČTÚ. Pro odůvodnění viz odstavce 2.40 - 2.44.

R. Kritérium č. 3 – vyhodnocení kritéria

- 3.49 Ustanovení Návrhu testu tří kritérií: „Úřad konstatuje, že třetí kritérium je splněno.“⁹²
- 3.50 Právo hospodářské soutěže je podle Vodafone v současnosti dostačující pro odstranění hlavní překážky účinné soutěže na mobilním trhu, kterou je sdílení sítí O2/CETIN a T-Mobile, a to prostřednictvím šetření Evropské komise.

S. Vyhodnocení testu tří kritérií

- 3.51 Ustanovení Návrhu testu tří kritérií: „Úřad provedl test tří kritérií, který prokázal, že všechna tři kritéria jsou kumulativně splněna.“⁹³
- 3.52 Připomínky, které uvádíme v tomto dokumentu, ukazují, že tři kritéria nejsou kumulativně splněna. Test tří kritérií proto není podle Vodafone splněn, trh mobilních služeb není možné zařadit na seznam relevantních trhů pro regulaci ex ante a není možné na něm uplatnit regulaci ex ante. Pro odůvodnění viz odstavce 3.14 - 3.15 (vyhodnocení kritéria č. 1), 3.42 - 3.44 (vyhodnocení kritéria č. 2), 3.50 (vyhodnocení kritéria č. 3).

— * * * —

⁹² Návrh testu tří kritérií, řádek 1870.

⁹³ Návrh testu tří kritérií, řádky 1876-1877.