C/2024/4549

19.7.2024

SAMENVATTING VAN HET BESLUIT VAN DE COMMISSIE

van 20 februari 2024

waarbij een concentratie verenigbaar wordt verklaard met de interne markt en de werking van de EER-overeenkomst

(Zaak M.10896 – ORANGE / MÁSMOVIL / JV)

(Kennisgeving geschied onder nummer C(2024) 1161)

(Slechts de tekst in de Engelse taal is authentiek)

(C/2024/4549)

Op 20 februari 2024 heeft de Commissie een besluit vastgesteld met betrekking tot een concentratiezaak op grond van Verordening (EG) nr. 139/2004 van de Raad van 20 januari 2004 betreffende de controle op concentraties van ondernemingen ([1]), en met name artikel 8, lid 2, van die verordening. Een niet-vertrouwelijke versie van de volledige tekst van het besluit is in het Engels te vinden op de website van directoraat-generaal Concurrentie, op het volgende ***adres:*** *https://competition-cases.ec.europa.eu/search*

1. INLEIDING

(1) In bijgaand ontwerpbesluit wordt de transactie waarbij Orange S.A. ("Orange", Frankrijk) en Lorca JVCo Limited ("Lorca", VK) gezamenlijke zeggenschap verkrijgen over een nieuw opgerichte volwaardige gemeenschappelijke onderneming (de "JV") waaraan de activiteiten van Orange Espagne S.A.U. ("OSP", Spanje) en MásMóvil Ibercom S.A.U. ("MásMóvil", Spanje) worden overgedragen, verenigbaar verklaard met de interne markt en de werking van de EER-overeenkomst, mits de door Orange en MásMóvil ingediende verbintenissen volledig worden nageleefd, overeenkomstig artikel 2, lid 2, en artikel 8, lid 2, van Verordening (EG) nr. 139/2004 van de Raad (de "concentratieverordening") en artikel 57 van de EER-overeenkomst. Orange en MásMóvil worden "de partijen" genoemd.

2. DE PARTIJEN

(2) Orange is een Franse wereldwijde telecommunicatie-exploitant die via zijn dochteronderneming OSP op de Spaanse telecommunicatiemarkt aanwezig is. OSP levert mobiele en vaste telecommunicatiediensten aan particuliere klanten, zakelijke klanten en grootafnemers in Spanje. OSP is actief onder drie merknamen: Orange, Jazztel en Simyo.

(3) Lorca is een houdstermaatschappij die zeggenschap heeft over MásMóvil. MásMóvil levert vaste en mobiele telecommunicatiediensten, hoofdzakelijk aan particuliere klanten in Spanje. MásMóvil is actief onder een breed scala aan merknamen, zoals Yoigo, MásMóvil en Virgin, alsook onder de op digitale technologie gerichte merken Pepephone, regionale merken Euskaltel, R., Guuk, Embou en Telecable en merken van internationale klanten Llamaya, Lebara, Lycamobile.

(4) In de nieuw opgerichte JV zullen de mobiele en vaste telecomactiviteiten van OSP en MásMóvil worden gecombineerd. Orange zal bepaalde bedrijfsactiviteiten in Spanje behouden, die niet in de JV zullen worden ingebracht, met name TOTEM TowerCo, een exploitant van passieve mobiele infrastructuur ([2]).

3. DE PROCEDURE

(5) Op 13 februari 2023 heeft de Europese Commissie ("de Commissie") een aanmelding van een voorgenomen concentratie in de zin van artikel 4 van de concentratieverordening ontvangen, op grond waarvan de partijen gezamenlijke zeggenschap verkrijgen over de JV ("de transactie"), overeenkomstig artikel 3, lid 1, punt b), en artikel 3, lid 4, van de concentratieverordening ([3]).

([1]) PB L 24 van 29.1.2004, blz. 1.

([2]) Andere door Orange te behouden entiteiten verrichten activiteiten van meer ondersteunende aard en omvatten: Inversión en Telecomunicaciones (een fonds in liquidatie), Business & Decision España (managementadviesbureaus en systeemintegratoren voor data-intelligentie en digitale ervaring), Orange Business Spain SAU (dat communicatieproducten en -diensten aanbiedt aan ondernemingen), Orange Bank S.A. (beoogt een volledig bankaanbod te ontwikkelen, voornamelijk voor individuele klanten, dat toegankelijk is voor mobiele telefonie naar het model van internetbanken).

([3]) Bekendgemaakt in PB C 96 van 15.3.2023, blz. 9.

(6) Na een eerste onderzoek van de aanmelding en op basis van het marktonderzoek tijdens fase I uitte de Commissie ernstige twijfels over de verenigbaarheid van de transactie met de interne markt en stelde zij op 3 april 2023 een besluit tot inleiding van de procedure vast overeenkomstig artikel 6, lid 1, punt c), van de concentratieverordening ("het besluit overeenkomstig artikel 6, lid 1, punt c)") ([4]).

(7) Op 20 april 2023 hebben de partijen schriftelijke opmerkingen ingediend over het besluit overeenkomstig artikel 6, lid 1, punt c).

(8) Op 28 april 2023 is de termijn van het fase II-onderzoek op verzoek van de partijen met tien werkdagen verlengd overeenkomstig artikel 10, lid 3, tweede alinea, eerste zin, van de concentratieverordening.

(9) Op 26 juni 2023 heeft de Commissie de partijen een mededeling van punten van bezwaar toegezonden.

(10) Op 10 juli 2023 hebben de partijen schriftelijk gereageerd op de mededeling van punten van bezwaar van de Commissie.

(11) Op 27 juli 2023 heeft de Commissie op grond van artikel 11, lid 3, van de concentratieverordening een tot de partijen gericht besluit vastgesteld met het verzoek om nadere informatie om de noodzakelijke beoordeling van de corrigerende maatregelen uit te voeren, na ontvangst van een door de partijen en Digi Spain ondertekende brief waarin de lopende onderhandelingen over mogelijke verbintenissen worden beschreven. Bij dit besluit werd de in artikel 10, lid 3, van de concentratieverordening bedoelde termijn opgeschort. Op 11 december 2023 hebben de partijen het besluit overeenkomstig artikel 11, lid 3, nageleefd. De opschorting van de termijnen is daardoor overeenkomstig artikel 10, lid 4, van de concentratieverordening ultimo 11 december 2023 verstreken.

(12) Op 12 december 2023 hebben de partijen verbintenissen (de "verbintenissen") ingediend overeenkomstig artikel 8, lid 2, tweede alinea, van de concentratieverordening om de door de Commissie vastgestelde mededingingsbezwaren weg te nemen. Bijgevolg werd de wettelijke termijn voor het besluit van de Commissie overeenkomstig artikel 10, lid 3, eerste alinea, van de concentratieverordening automatisch met 15 werkdagen verlengd.

(13) Op 12 december 2023 heeft de Commissie de door de partijen ingediende verbintenissen aan een markttoets onderworpen.

(14) De Commissie heeft de partijen op 11 januari 2024 nadere feedback gegeven over de resultaten van de markttoets.

(15) Op 29 januari 2024 hebben de Commissie en de partijen de noodzaak besproken om de wettelijke termijn voor een besluit van de Commissie op grond van artikel 8 van de concentratieverordening met vijf werkdagen te verlengen overeenkomstig artikel 10, lid 3, tweede alinea, derde zin, van de concentratieverordening. Op 30 januari 2024 hebben de partijen in deze procedure ingestemd met een verlenging van vijf werkdagen door hun instemming schriftelijk te bevestigen.

(16) Op 30 januari 2024 hebben de partijen herziene verbintenissen ingediend (de "herziene verbintenissen").

(17) Over het ontwerpbesluit vond op 15 februari 2024 overleg plaats met de lidstaten tijdens een bijeenkomst van het Adviescomité voor concentraties, dat een gunstig advies uitbracht. De raadadviseur heeft gunstig advies over de procedure uitgebracht in zijn verslag dat op 7 februari 2024 is ingediend.

4. **UNIEDIMENSIE**

(18) De betrokken ondernemingen hebben tezamen een wereldwijde omzet van in totaal meer dan 5 000 miljoen EUR (Orange: 42 728,012 miljoen EUR; MásMóvil: 2 837 miljoen EUR; gecombineerd: 45 565,012 miljoen EUR). Elk van hen heeft een omzet in de EU van meer dan 250 miljoen EUR (Orange: […] EUR; Lorca: 2 837 miljoen EUR). Orange en Lorca behalen elk meer dan twee derde van hun EU-omzet in één lidstaat, maar niet binnen dezelfde lidstaat (Frankrijk voor Orange en Spanje voor Lorca).

([4]) Bekendgemaakt in PB C 137 van 20.4.2023, blz. 1.

(19) Derhalve heeft de transactie een Uniedimensie in de zin van artikel 1, lid 2, van de concentratieverordening.

5. **DE RELEVANTE PRODUCTMARKTEN**

(20) Hoewel de transactie gevolgen heeft voor een aantal productmarkten ([5]), blijft de Commissie bezorgd over de volgende markten ("relevante markten"):

i. het aanbieden van diensten voor mobiele telecommunicatie op retailniveau;

ii. het aanbieden van diensten voor vaste internettoegang op retailniveau;

iii. de hypothetische markt voor het aanbieden van multipleplaybundels op retailniveau; en

iv. de hypothetische markt voor het aanbieden van vaste-mobiele convergente ("FMC") bundels op retailniveau.

6. **DE RELEVANTE PRODUCTMARKTEN**

(21) Na haar onderzoek is de Commissie tot de conclusie gekomen dat de geografische omvang van elk van de relevante markten nationaal is (Spanje). De Commissie heeft haar bevindingen gebaseerd op haar eerdere beschikkingspraktijk en de resultaten van het marktonderzoek.

7. **BEOORDELING UIT MEDEDINGINGSOOGPUNT**

(22) Bij de transactie is een aantal markten horizontaal en verticaal betrokken. De volgende paragrafen van deze samenvatting geven een overzicht van de belangrijkste conclusies van de Commissie.

7.1. **Vaststelling van een significante belemmering van de daadwerkelijke mededinging als gevolg van horizontale niet-gecoördineerde effecten op de relevante markten**

(23) In het ontwerpbesluit merkt de Commissie op dat de transactie zou leiden tot horizontale niet-gecoördineerde effecten op de relevante markten in Spanje. In het bijzonder was de Commissie van mening dat:

i. De gecombineerde marktaandelen van de partijen op elke relevante markt ongeveer 40 % of meer zouden bedragen, met hoge stijgingspercentages variërend van [10-20] %. Bovendien heeft de Commissie, door zich daarnaast te baseren op de marktaandelen van de brutotoevoegingen (abonnees) en de hoge marges van de partijen, vastgesteld dat de daadwerkelijke marktmacht van de gefuseerde entiteit na de transactie aanzienlijk hoger is dan de marktaandelen van de partijen.

ii. De transactie zal leiden tot minder prikkels voor alternatieve exploitanten van mobiele netwerken ("MNO's") (Telefónica en Vodafone) om na de transactie te concurreren. Voorts concludeert de Commissie dat het onwaarschijnlijk is dat de waarschijnlijke mededingingsverstorende effecten van de transactie door Digi kunnen worden tegengegaan na de transactie, afzonderlijk of gezamenlijk met een van de andere exploitanten van mobiele virtuele netwerken ("MVNO's").

iii. Uit het onderzoek van de Commissie is, op basis van interne documenten van de partijen, verslagen van toezichthouders, verschuivingsratio's en de berekening van de impliciete marktaandelen, verder gebleken dat de partijen directe concurrenten zijn ([6]).

iv. Op basis van de berekeningen van de Herfindahl-Hirschman-index, de resultaten van het marktonderzoek en interne documenten van de partijen heeft de Commissie ook vastgesteld dat de transactie MásMóvil zou uitschakelen als belangrijke concurrentiefactor of ten minste een belangrijke concurrentiedruk zou wegnemen die de Spaanse mobiele en vaste markten heeft gestimuleerd.

v. Voorts heeft de Commissie vastgesteld dat i) gezien de brede spreiding van de klantenkring van de partijen de daadwerkelijke compenserende kopersmacht zeer beperkt is; en ii) een toetreding onwaarschijnlijk en ontijdig zou zijn.

([5]) Bij de transactie is een aantal andere relevante markten betrokken. De Commissie heeft echter geen problemen op deze markten vastgesteld.

([6]) De impliciete marktaandelen geven aan hoe groot de marktaandelen van de partijen zouden moeten zijn om tot de waargenomen verschuivingsratio's te kunnen leiden.

(24) Tot slot heeft de Commissie een diepgaande analyse uitgevoerd met betrekking tot de efficiëntieverbeteringen die de transactie met zich meebrengt als het gaat om kostenbesparingen, de eliminatie van een dubbele winstmarge ("EDM"), de stapsgewijze uitrol van FTTH en de stapsgewijze uitrol van 5G. In dit verband heeft de Commissie het volgende geconcludeerd:

i. Van slechts een bepaald deel van de efficiëntieverbeteringen op basis van kostensynergieën en EDM is aangetoond dat deze verifieerbaar en concentratiepecifiek zijn en waarschijnlijk ten goede komen aan de consument. Het in aanmerking nemen van dergelijke efficiëntieverbeteringen doet echter niets af aan de conclusie van de Commissie dat de transactie de daadwerkelijke mededinging op elk van de hierboven besproken relevante markten op significante wijze zou belemmeren, en dat dergelijke kostensynergieën met name bij lange na niet opwegen tegen het compenseren van de aanzienlijke prijseffecten die volgens de Commissie waarschijnlijk uit de transactie voortvloeien.

ii. De beweerde efficiëntieverbeteringen op basis van de stapsgewijze uitrol van FTTH en 5G zijn om de hierboven uiteengezette redenen niet aangetoond als verifieerbaar. Hoe dan ook, zelfs indien zij zich zouden voordoen, zouden eventuele voordelen in termen van verbetering van de kwaliteit of de mededinging pas op middellange termijn worden verwacht, en zelfs in dat geval zouden zij slechts aan een kleine subgroep retailklanten in Spanje ten goede komen. Anderzijds zouden de aanzienlijke negatieve gevolgen voor de mededinging, en met name de aanzienlijke waarschijnlijke prijseffecten, onmiddellijk na de transactie, en met name in de eerste vier jaar, door retailklanten op de gehele Spaanse markt worden gevoeld.

7.2. **Geen vaststelling van een significante belemmering van de daadwerkelijke mededinging als gevolg van verticale effecten van de afscherming van input die voortvloeien uit de verticale betrekkingen tussen de activiteiten van de partijen op de markt voor het aanbieden van diensten van toegang en gespreksopbouw op mobiele netwerken op wholesaleniveau (upstream) en de markten voor het aanbieden van diensten voor mobiele telecommunicatie op retailniveau, het aanbieden van multipleplaybundels op retailniveau en het aanbieden van FMC-bundels op retailniveau (downstream)**

(25) De Commissie heeft vastgesteld dat de transactie waarschijnlijk niet zal leiden tot een significante belemmering van de daadwerkelijke mededinging als gevolg van verticale effecten tussen de activiteiten van de partijen op de upstreammarkt voor het aanbieden van diensten voor toegang en gespreksopbouw op mobiele netwerken op wholesaleniveau, wat een belangrijke input is voor de downstreammarkten voor het aanbieden van diensten voor mobiele telecommunicatie, multipleplaybundels en FMC-bundels op retailniveau in Spanje. Hoewel de Commissie van mening is dat de partijen het vermogen of de prikkel kunnen hebben om strategieën voor de afscherming van input te volgen, heeft de Commissie op basis van haar marktonderzoek geconcludeerd dat dergelijke afschermingsstrategieën hoe dan ook geen wezenlijke gevolgen zouden hebben voor de daadwerkelijke mededinging.

(26) Ten eerste merkte de Commissie op dat de partijen gebruik zouden kunnen maken van de afscherming van input omdat:

i. de toegang tot mobiele netwerken op wholesaleniveau een belangrijke input is voor niet-geïntegreerde retailexploitanten;

ii. de JV een aanzienlijke mate van marktmacht zou hebben op de upstreammarkt voor toegang tot mobiele netwerken op wholesaleniveau, aangezien de JV de tweede speler op de markt voor toegang tot mobiele netwerken op wholesaleniveau zal zijn, met een gezamenlijk aandeel van [20-30] % in volume en [20-30] % in waarde in 2022;

iii. er meerdere vormen van afscherming zijn die de JV zou kunnen aangaan, zoals i) geen transacties verrichten met haar daadwerkelijke of potentiële concurrenten in de verticaal gerelateerde markt en/of ii) besluiten de prijzen voor de leveringen aan concurrenten te verhogen en/of anderszins de leveringsvoorwaarden minder gunstig te maken dan zij zonder de concentratie zouden zijn geweest, en/of iii) meer subtiele vormen van afscherming (verslechtering van de kwaliteit van de geleverde input of levering hiervan slechts onder belastende voorwaarden); en

iv. aanvragers van toegang beperkte tegenstrategieën zouden hebben als de JV zich zou bezighouden met de afscherming van input.

(27) Ten tweede is de Commissie van mening dat de JV gestimuleerd zou worden om tot de afscherming van input over te gaan, omdat de financiële voordelen op downstreamretailmarkten van een dergelijke afscherming aanzienlijk zwaarder zouden wegen dan upstreamverliezen, ongeacht de precieze strategie voor de afscherming van input. Bovendien zijn de grote toename en het grote gecombineerde retailaandeel van de JV, naast de hoge retailmarges, verdere indicatoren van een prikkel om af te schermen.

(28) Ten derde zou de afscherming van toegang tot mobiele netwerken op wholesaleniveau voor niet-verticaal geïntegreerde exploitanten geen significant nadelig effect hebben op de mededinging op de downstreamretailmarkten voor het aanbieden van diensten voor mobiele telecommunicatie en FMC-bundels, zelfs als de partijen na de transactie het vermogen en de prikkel kunnen hebben om inputs af te schermen. In dit verband is de Commissie van mening dat de doelwitten van afscherming (d.w.z. MVNO's, virtuele exploitanten of eenvoudigweg als aanvragers van toegang) geen voldoende belangrijke rol spelen in het mededingingsproces op de downstreammarkten voor diensten voor mobiele telecommunicatie en FMC-bundels op retailniveau, gezien hun geringe aandeel op de relevante downstreammarkten (ook collectief), hun beperkte vermogen om prijsdruk uit te oefenen op MNO's op de relevante downstreammarkten, en hun beperkte vermogen om zich te onderscheiden van hun hostende MNO's en hun typische focus op niche- en lage segmenten van de relevante downstreammarkten. De Commissie is van mening dat alle bovengenoemde factoren die het concurrentievermogen van MVNO's en aanvragers van toegang momenteel beperken, ook na de transactie aanwezig zouden blijven.

(29) Om de hierboven uiteengezette redenen komt de Commissie tot de conclusie dat de afscherming van toegang tot mobiele netwerken op wholesaleniveau voor niet-verticaal geïntegreerde exploitanten geen significant nadelig effect heeft op de mededinging op de downstreamretailmarkten voor het aanbieden van diensten voor mobiele telecommunicatie en FMC-bundels.

7.3. **Geen vaststelling van een significante belemmering van de daadwerkelijke mededinging als gevolg van verticale effecten van de afscherming van input die voortvloeien uit de verticale betrekkingen tussen de activiteiten van de partijen op de markt voor het aanbieden van diensten van breedbandtoegang op wholesaleniveau (upstream) en de markten voor het aanbieden van internetdiensten op retailniveau, het aanbieden van multipleplaybundels op retailniveau en het aanbieden van FMC-bundels op retailniveau (downstream)**

(30) Wat de afscherming van input betreft heeft de Commissie vastgesteld dat de transactie waarschijnlijk niet zal leiden tot een significante belemmering van de daadwerkelijke mededinging als gevolg van verticale effecten tussen de activiteiten van de partijen op de upstreammarkt voor het aanbieden van diensten van breedbandtoegang op wholesaleniveau, wat een belangrijke input is voor de downstreammarkten voor het aanbieden van diensten voor vast internet, multipleplaybundels en FMC-bundels op retailniveau in Spanje. Hoewel de Commissie van mening is dat de partijen het vermogen of de prikkel kunnen hebben om strategieën voor de afscherming van input te volgen, heeft de Commissie op basis van haar marktonderzoek geconcludeerd dat dergelijke afschermingsstrategieën hoe dan ook geen wezenlijke gevolgen zouden hebben voor de daadwerkelijke mededinging.

(31) Ten eerste merkte de Commissie op dat de partijen gebruik zouden kunnen maken van de afscherming van input omdat:

i. breedbandtoegang op wholesaleniveau een belangrijke input is voor niet-geïntegreerde retailexploitanten;

ii. de JV een aanzienlijke mate van marktmacht zou hebben op de upstreammarkt voor toegang tot mobiele netwerken op wholesaleniveau, aangezien de JV de tweede speler op de markt voor breedbandtoegang op wholesaleniveau zal zijn, met een gezamenlijk aandeel van [30-40] % in volume in 2022;

iii. er meerdere vormen van afscherming zijn die de JV zou kunnen aangaan, zoals i) geen transacties verrichten met haar daadwerkelijke of potentiële concurrenten in de verticaal gerelateerde markt en/of ii) besluiten de prijzen voor de leveringen aan concurrenten te verhogen en/of anderszins de leveringsvoorwaarden minder gunstig te maken dan zij zonder de concentratie zouden zijn geweest, en/of iii) meer subtiele vormen van afscherming (verslechtering van de kwaliteit van de geleverde input of levering hiervan slechts onder belastende voorwaarden); en

iv. aanvragers van toegang beperkte tegenstrategieën zouden hebben als de JV zich zou bezighouden met de afscherming van input.

(32) Ten tweede is de Commissie van mening dat de JV gestimuleerd zou worden om tot de afscherming van input over te gaan, omdat de financiële voordelen op downstreamretailmarkten van een dergelijke afscherming aanzienlijk zwaarder zouden wegen dan upstreamverliezen, ongeacht de precieze strategie voor de afscherming van input. Bovendien zijn de grote toename en het grote gecombineerde retailaandeel van de JV, naast de hoge retailmarges, verdere indicatoren van een prikkel om af te schermen.

(33) Ten derde zou de afscherming van breedbandtoegang op wholesaleniveau voor niet-verticaal geïntegreerde exploitanten geen significant nadelig effect hebben op de mededinging op de downstreamretailmarkten voor het aanbieden van diensten voor vast internet en FMC-bundels op wholesaleniveau, zelfs als de partijen na de transactie het vermogen en de prikkel kunnen hebben om inputs af te schermen. In dit verband is de Commissie van mening dat de doelwitten van afscherming (d.w.z. FVNO's, virtuele exploitanten of eenvoudigweg als aanvragers van toegang) geen voldoende belangrijke rol spelen in het mededingingsproces op de downstreammarkten voor diensten voor vast internet en multipleplaybundels op retailniveau, gezien hun geringe aandeel op de relevante downstreammarkten (ook collectief), hun beperkte vermogen om prijsdruk uit te oefenen op FNO's op de relevante downstreammarkten, en hun beperkte vermogen om zich te onderscheiden van hun hostende FNO's en hun typische focus op niche- en lage segmenten van de relevante downstreammarkten. De Commissie is van mening dat alle bovengenoemde factoren die het concurrentievermogen van FVNO's en aanvragers van toegang momenteel beperken, ook na de transactie aanwezig zouden blijven.

(34) Om de hierboven uiteengezette redenen komt de Commissie tot de conclusie dat de afscherming van toegang tot mobiele netwerken op wholesaleniveau voor niet-verticaal geïntegreerde exploitanten geen significant nadelig effect heeft op de mededinging op de downstreamretailmarkten voor het aanbieden van diensten voor vast internet, multipleplaybundels en FMC-bundels in Spanje.

7.4. **Conclusie**

(35) In het ontwerpbesluit wordt derhalve geconcludeerd dat de transactie de daadwerkelijke mededinging op een wezenlijk deel van de interne markt op significante wijze zou belemmeren in de zin van artikel 2, lid 3, van de concentratieverordening als gevolg van horizontale niet-gecoördineerde effecten op de relevante markten in Spanje.

7.5. **Door de partijen ingediende verbintenissen**

(36) Om de bovengenoemde mededingingsbezwaren op de relevante markten in Spanje weg te nemen, hebben de partijen op 12 december 2023 zich verbonden tot 1) een toezegging tot het afstoten van spectrum ("desinvesteringsspectrum"); en 2) een toezegging om een facultatieve nationale roamingovereenkomst ("facultatieve NRO") aan te gaan. Tot slot hebben de partijen Digi aangewezen als de overnemer ("nieuwe MNO").

(37) Het desinvesteringsspectrum omvat in totaal 60 MHz aan spectrum in drie (middelhoge en hoge) frequentiebanden:

(a) 40 MHz van het middelste spectrum (20 MHz in de 1,8 GHz-frequentieband en 20 MHz in de 2,1 GHz-frequentieband); en

(b) 20 MHz in de 3,5 GHz-frequentieband.

(38) De partijen verbinden zich ertoe de eigendom van alle rechten van het desinvesteringsspectrum zo spoedig mogelijk over te dragen aan de nieuwe MNO, zodra de overdracht van spectrum is goedgekeurd door het Spaanse ministerie dat met deze goedkeuring is belast. Na de overdracht van het desinvesteringsspectrum aan de nieuwe MNO zal de nieuwe MNO het desinvesteringsspectrum effectief kunnen gebruiken zodra MásMóvil de technische en operationele migratie van de klanten van MásMóvil uit het desinvesteringsspectrum heeft voltooid.

(39) In het kader van de facultatieve NRO verbinden de partijen zich ertoe dat de JV de facultatieve nationale roamingovereenkomst zal aangaan met de nieuwe MNO, die de nieuwe MNO een bindend aanbod voor op capaciteit gebaseerde nationale roaming zal doen.

(40) De prijsstelling in het kader van de NRO-optie zou gebaseerd zijn op capaciteit, d.w.z op basis van het netwerkcapaciteitgebruik van de nieuwe MNO. De NRO zou betrekking hebben op alle technologieën (2G, EDGE, 3G, LTE, 4G, 5G NSA en 5G SA) en alle mobiele spectrumfrequenties die door de partijen worden gebruikt en te allen tijde voor elke klant van de JV in het mobiele netwerk van de JV beschikbaar zijn. De NRO omvat ook de verplichting om te goeder trouw te onderhandelen over toegang tot elke nieuwe technologie die in het mobiele netwerk van de JV wordt toegepast (bv. 6G). De NRO-optie zal betrekking hebben op alle data-, spraak- en berichtendiensten.

(41) Digi zou het recht hebben om de NRO-optie met een opt-inmechanisme uit te oefenen tot uiterlijk [een datum in 2025-2026]. Er zou geen boete verschuldigd zijn indien de nieuwe MNO op die datum de optie niet activeert, of als Digi (dat op die datum de optie niet heeft geactiveerd) zou besluiten een alternatieve nationale roamingovereenkomst met een andere MNO aan te gaan. Indien de NRO-optie wordt uitgeoefend, zullen op grond daarvan tot [2033-2038] nationale roamingdiensten worden aangeboden.

7.6. **Beoordeling van de voorgestelde verbintenissen**

(42) Op 12 december 2023 is de Commissie gestart met een markttoets voor deze verbintenissen.

(43) De Commissie is van mening dat de voorgestelde verbintenissen doeltreffend en geschikt zijn om de bezwaren die de transactie op de relevante markten in Spanje doet rijzen, weg te nemen.

(44) Ten eerste is de Commissie op basis van de opmerkingen van de partijen en Digi, alsook het verslag van de onafhankelijke adviseur, van mening dat Digi voldoet aan de standaardeisen voor kopers die in de mededeling inzake corrigerende maatregelen zijn uiteengezet wat betreft onafhankelijkheid, financiële middelen en het – op het eerste gezicht – ontbreken van mededingingsbezwaren.

(45) Ten tweede is de Commissie van mening dat het desinvesteringsspectrum, om Digi de mogelijkheid te bieden de door MásMóvil uitgeoefende beperking te reproduceren, op zijn minst voldoende moet zijn om Digi in staat te stellen een vergelijkbaar percentage van zijn totale mobiele verkeer op zijn eigen netwerk te halen als MásMóvil in 2021 en voorgaande jaren, d.w.z. voldoende vóór de aankondiging van de transactie, een percentage dat ongeveer [40-60] % of meer van zijn totale mobiele verkeer bedroeg.

(46) Ten derde acht de Commissie het met betrekking tot de facultatieve NRO van essentieel belang dat de NRO een optie blijft voor de nieuwe MNO om de concurrentiedynamiek op het gebied van toegang en gespreksopbouw op mobiele telefoonnetwerken op wholesaleniveau tussen MNO's te waarborgen en in stand te houden; voor deze markt heeft de Commissie vastgesteld dat de transactie geen mededingingsbezwaren doet rijzen met betrekking tot de verenigbaarheid ervan met de interne markt. Voorts is de facultatieve NRO voldoende concurrerend en stimuleert zij Digi om zijn eigen netwerk uit te rollen in plaats van op middellange tot lange termijn op de NRO terug te vallen. Tot slot bestrijkt de facultatieve NRO alle technologieën, alsook de mogelijkheid voor Digi om toegang te vragen tot toekomstige nieuwe mobiele technologiegeneraties (zoals 6G).

(47) Hoewel de Commissie twijfels kan houden over de vraag of het desinvesteringsspectrum op zich voldoende zou zijn om de significante belemmering van de daadwerkelijke mededinging blijvend weg te nemen, met name in de middelhoge frequentiebanden, vooral wanneer het in samenhang wordt beschouwd met i) de NRO-optie (gelet op het hybride model van MásMóvil dat de corrigerende maatregel beoogt te repliceren) en ii) het groeitraject vóór de transactie van Digi, is de Commissie van mening dat de ondernemingen de mededingingsbezwaren die op de relevante markten zijn vastgesteld, volledig en op doeltreffende wijze zullen wegnemen.

(48) De Commissie is in haar ontwerpbesluit derhalve tot de conclusie gekomen dat, op basis van de door de partijen ingediende verbintenissen, de aangemelde concentratie de daadwerkelijke mededinging op de relevante markten in Spanje niet zal belemmeren.

8. **CONCLUSIE**

(49) Om de hierboven vermelde redenen, is de conclusie in het ontwerpbesluit dat de voorgenomen concentratie op de relevante markten in Spanje geen horizontale niet-gecoördineerde effecten teweeg zal brengen waardoor de daadwerkelijke mededinging op de interne markt of een wezenlijk deel daarvan op significante wijze zou worden belemmerd.

(50) Bijgevolg moet de concentratie overeenkomstig artikel 2, lid 2, en artikel 8, lid 2, van de concentratieverordening en artikel 57 van de EER-overeenkomst verenigbaar worden verklaard met de interne markt en de werking van de EER-overeenkomst.