Tiivistelmä komission päätöksestä, annettu 12 päivänä joulukuuta 2012, keskittymän julistamisesta sisämarkkinoille ja ETA-sopimuksen toimintaan soveltuvaksi (Asia COMP/M.6497 – Hutchison 3G Austria/Orange Austria)

(tiedoksiannettu numerolla C(2012) 9198 final)

(ainoastaan englanninkielinen teksti on todistusvoimainen)

(ETA:n kannalta merkityksellinen teksti)

(2013/C 224/06)

Komissio teki 12. joulukuuta 2012 päätöksen sulautuma-asiassa yrityskeskittymien valvonnasta 20 päivänä tammikuuta 2004 annetun neuvoston asetuksen (EY) N:o 139/2004 ([1]) ja erityisesti sen 8 artiklan 2 kohdan nojalla. Päätöksen koko teksti, josta on poistettu luottamukselliset tiedot, on saatavilla todistusvoimaisella kielellä kilpailun pääosaston verkkosivuilla osoitteessa

http://ec.europa.eu/comm/competition/index_en.html

I. LIIKETOIMINTA JA MENETTELY

(1) Komissio vastaanotti 7 päivänä toukokuuta 2012 asetuksen (EY) N:o 139/2004, jäljempänä 'sulautuma-asetus', 4 artiklan mukaisen ilmoituksen ehdotetusta yrityskeskittymästä, jolla itävaltalainen yritys Hutchison 3G Austria Holdings GmbH, jäljempänä 'H3G Austria Holdings' ja 'ilmoituksen tehnyt osapuoli', joka on itävaltalaisen yrityksen Hutchison 3G Austria GmbH, jäljempänä 'H3G', emoyritys ja hongkongilaisen yrityksen Hutchison Whampoa Limited, jäljempänä 'HWL', välillisesti kokonaan omistama tytäryhtiö, hankkii sulautuma-asetuksen 3 artiklan 1 kohdan b alakohdassa tarkoitetun määräysvallan itävaltalaisessa yrityksessä Styrol Holding 1 GmbH, jäljempänä 'Styrol', ja sen kokonaan omistamassa itävaltalaisessa tytäryhtiössä Orange Austria Telecommunications GmbH, jäljempänä 'Orange', yhdessä 'osapuolet', lukuunottamatta yritystä Yesss! Telekommunikation GmbH, jäljempänä 'Yesss!', ostamalla osakkeita.

(2) Tämän liiketoimen ehtona oli Orangen pelkistettyihin matkapuhelimiin erikoistuneen tavaramerkin Yesss! myynti edelleen yritykselle Telecom Austria, jäljempänä 'TA'. Itävallan kansallisen kilpailuviranomaisen (Bundeswettbewerbsbehörde, jäljempänä 'BWB') oli tarkoitus käsitellä viimeksi mainittua liiketointa. Näin ollen unionin toimivaltaan kuuluva keskittymä oli yrityskauppa, jolla Orange Austria (lukuunottamatta yritystä Yesss!) siirtyi H3G:lle.

(3) Lisäksi TA:n oli tarkoitus hankkia H3G:ltä Orangen omistamia tiettyjä antennipaikkoja, taajuusspektrejä ja teollis- ja tekijänoikeuksia. Taajuuksien siirto edellyttää itävaltalaisten televiestintäalan sääntelyviranomaisten Rundfunk & Telekom Regulierungs-GmbH:n, jäljempänä 'RTR', ja Telekom-Control Kommissionin, jäljempänä 'TKK', hyväksyntää.

(4) BWB pyysi 29. toukokuuta 2012 sulautuma-asetuksen 9 artiklan 2 kohdan a alakohdan perusteella ehdotetun liiketoimen käsittelyn siirtämistä komissiolta Itävaltaan, jäljempänä 'siirtopyyntö'. Markkinatutkimuksen perusteella komissiolla oli vakavia epäilyjä siitä, soveltuuko ehdotettu liiketoimi sisämarkkinoille. BWB ei lähettänyt sulautuma-asetuksen 9 artiklan 5 kohdan mukaista muistutusta sen jälkeen, kun Euroopan komissio antoi 6 artiklan 1 kohdan c alakohdan mukaisen päätöksen 28. heinäkuuta 2012. Komissio päätti sen vuoksi itse käsitellä BWB:n esille tuomia seikkoja sulautuma-asetuksen 9 artiklan 3 kohdan a alakohdan mukaisesti.

(5) Ilmoituksen tehnyt osapuoli esitti 21. elokuuta 2012 sulautuma-asetuksen 8 artiklan 2 kohdan ja 10 artiklan 2 kohdan mukaisia sitoumuksia poistaakseen komission havaitsemat ongelmat, jotka koskivat ehdotetun keskittymän soveltuvuutta sisämarkkinoille.

(6) Komissio lähetti 20. syyskuuta 2012 ilmoituksen tehneelle osapuolelle sulautuma-asetuksen 18 artiklan mukaisen väitetiedoksiannon.

(7) Komission kuulemismenettelystä vastaava neuvonantaja antoi 10. lokakuuta 2012 ilmoituksen tehneelle osapuolelle mahdollisuuden tulla kuulluksi suullisessa kuulemisessa. Yritykset T-Mobile Austria, jäljempänä 'T-Mobile', Tele2 ja UPC (Liberty Global) hyväksyttiin omasta pyynnöstään asianomaisiksi kolmansiksi osapuoliksi suulliseen kuulemiseen.

II. OSAPUOLET

(8) HWL on monikansallinen monialayritys jonka pääkonttori sijaitsee Hongkongissa. HWL:n ja siihen liittyvien yritysten toiminta koostuu kuudesta ydinliiketoiminta-alueesta: satamat ja niihin liittyvät palvelut, kiinteistöt ja hotellit, vähittäiskauppa, energia, infrastruktuuri ja televiestintä. Euroopan unionissa HWL:n tytäryhtiöihin kuuluu matkaviestinverkko-operaattoreita Itävallassa, Tanskassa, Irlannissa, Italiassa, Ruotsissa ja Yhdistyneessä kuningaskunnassa.

([1]) EUVL L 24, 29.1.2004, s. 1.

(9) H3G on Itävallassa tuotemerkillä ”3” toimiva matkaviestinverkko-operaattori, joka on kokonaan HWL:n omistuksessa.

(10) Orange on itävaltalainen matkaviestinverkko-operaattori. Orange ja sen emoyhtiö Styrol olivat ilmoituksen tekohetkellä pääomasijoitusrahaston Mid Europa Partners, jäljempänä 'MEP', kokonaan omistaman tytäryhtiön Stubai S.C.A:n ja yrityksen France Télécom SA:n kokonaan omistaman tytäryhtiön Orange Belgium SA:n omistuksessa. Yesss! oli Orangen kokonaan omistama tytäryhtiö.

III. **TIIVISTELMÄ**

(11) Osapuolten liikevaihtoa koskevien tietojen perusteella ehdotetulla liiketoimella oli unionin laajuinen ulottuvuus. Se vähentäisi verkko-operaattoreiden määrän neljästä kolmeen (tilaajien kokonaismäärän perusteella Telekom Austrian markkinaosuus on [40–50 prosenttia] ja T-Mobilen [30–40 prosenttia] ja loisi Itävallan kolmanneksi suurimman matkaviestinverkko-operaattorin, jonka markkinaosuus on [20–30 prosenttia].

(12) Komission markkinatutkimuksessa havaittiin kilpailuongelmia, jotka johtuivat Orangen poistumisesta markkinoilta, jotka olivat jo erittäin keskittyneet ja joille ei myöskään ollut pääsymahdollisuutta. Huolena oli, että liiketoimi sellaisena kuin siitä on ilmoitettu johtaisi yksipuolisten vaikutusten vuoksi kilpailuongelmiin loppukäyttäjille tarjottavien matkaviestinpalvelujen vähittäismarkkinoilla Itävallassa.

(13) Komission havaitsemien ongelmien poistamiseksi H3G ehdotti sitoumuksia, jotka lopullisessa versiossaan sisältävät kolme osaa.

a) H3G on ensinnäkin sitoutunut luovuttamaan radiotaajuus- ja muita oikeuksia uudelle tulokkaalle Itävallan matkaviestinmarkkinoilla. Mahdollisella uudella matkaviestinverkko-operaattorilla olisi oikeus hankkia taajuuksia H3G:ltä ja sen lisäksi lisätaajuuksia huutokaupassa, jonka Itävallan sääntelyviranomaiset järjestävät vuonna 2013. Sääntelyviranomaiset varaisivat taajuuksia uudelle tulokkaalle, jotta operaattori voisi rakentaa fyysisen matkaviestintäpalvelujen verkon Itävallassa. Uusi tulokas hyötyisi myös edullisista antennipaikkojen osto- ja vuokrausehdoista oman verkkonsa kehittämiseksi Itävallassa.

b) Toiseksi H3G sitoutui antamaan sovituilla ehdoilla enintään 16:lle virtuaaliverkko-operaattorille seuraavien 10 vuoden aikana tukkukaupan tasolla käyttöoikeudet enintään 30 prosenttiin sen verkkokapasiteetista. Tämä mahdollistaisi asianomaisille virtuaaliverkko-operaattoreille matkaviestinpalvelujen tarjoamisen loppukäyttäjille Itävallassa kilpailukykyisin ehdoin ja edellytyksin.

c) Kolmanneksi H3G antoi sitoumuksen, että se ei saattaisi Orangen hankintaa päätökseen ennen kuin se on tehnyt tukkutason käyttöoikeussopimuksen vähintään yhden virtuaaliverkko-operaattorin kanssa.

(14) Näiden sitoumusten perusteella komissio päätteli, ettei liiketoimesta enää aiheudu kilpailuongelmia, koska päätös edellyttää, että kaikkia sitoumuksia noudatetaan.

IV. **PERUSTELUT**

A. **Merkitykselliset tuotemarkkinat**

(15) Komission aiemmissa päätöksissä matkaviestinpalvelujen tuotemarkkinat on määritetty seuraavasti:

a) matkaviestinpalvelut loppukäyttäjille (matkaviestinpalvelujen vähittäismyyntimarkkinat);

b) matkaviestinverkkoon pääsyn ja nousevan liikenteen tukkumarkkinat;

c) kansainvälisten verkkovierailujen tukkumarkkinat; ja

d) matkaviestinverkkoon laskevan liikenteen tukkumarkkinat.

(16) H3G:n ja Orangen toiminta olisi tämän perusteella päällekkäistä loppukäyttäjille suunnattujen matkaviestinpalvelujen markkinoilla. Osapuolet olivat myös mahdollisia kilpailijoita matkaviestinverkkoon pääsyn ja nousevan liikenteen tukkumarkkinoilla. H3G:n ja Orangen toiminnan välillä oli myös yhteys kansainvälisten verkkovierailujen tukkumarkkinoilla ja matkaviestinverkkoon laskevan liikenteen tukkumarkkinoilla.

Matkaviestinpalvelut loppukäyttäjille

(17) Komissio tarkasteli, olisiko tässä asiassa tarpeen jakaa loppukäyttäjille suunnattujen matkaviestinpalvelujen markkinat asiakastyypin mukaan (yritykset tai yksityisasiakkaat, etukäteismaksua tai jälkikäteislaskutusta käyttävät asiakkaat) tai verkkoteknologian mukaan (2G/GSM tai 3G/UMTS).

(18) Markkinatestin ja tarjontapuolta koskevien näkökohtien perusteella komissio katsoi loppukäyttäjille suunnattujen matkaviestinpalvelujen osalta yksityisten ja yritysasiakkaiden kuuluvan samoille tuotemarkkinoille.

(19) Komissio katsoi, että jotkin seikat tukivat tässä asiassa ennalta maksettujen palvelujen ja jälkikäteen laskutettavien palvelujen mahdollista erottamista. Vaikka komissio päätteli ennalta maksettujen ja jälkikäteen laskutettavien palvelujen kuuluvan samoille markkinoille ainakin tarjontapuolen korvattavuuden perusteella, näiden markkinasegmenttien ominaispiirteitä ja vuorovaikutusta tarkasteltiin tarkemmin kilpailuvaikutusten arvioinnissa.

(20) Vaikka dataliikenteen suorituskyky oli selvästi erilainen 2G-, 3G- ja LTE-verkoissa, komissio katsoi markkinatestin tulosten perusteella, että loppukäyttäjille suunnattujen matkaviestinmarkkinoiden jakaminen verkkotekniikan mukaan (2G, 3G ja tulevat 4G-tekniikat) ei ollut asianmukaista.

(21) Kysynnän näkökulmasta palvelut, jotka on suunniteltu käytettäväksi puheensiirtolaitteessa, erotetaan palveluista, jotka on suunniteltu käytettäväksi pelkässä datansiirtolaitteessa. Komissio päätteli kuitenkin, ettei ollut asianmukaista poiketa sen aiemmasta käytännöstä, jonka mukaan kaikki palvelut, mukaan lukien palvelut, jotka on suunniteltu käytettäväksi datansiirtolaitteessa sekä palvelut, jotka on suunniteltu käytettäväksi puheensiirtolaitteessa, muodostavat yhdet markkinat.

(22) Itävaltalaiset sääntelyviranomaiset RTR ja TKK ovat televiestintämarkkinoita koskevassa asetuksessaan todenneet, että yksityisasiakkaiden mobiililaajakaistaliittymät ovat korvaava vaihtoehto kiinteän verkon internet-palveluille. Komissio oli asiasta samaa mieltä Itävallan osalta. Kyseessä olevan asian arvioinnissa kysymys asetettiin kuitenkin päinvastoin: ovatko kiinteät laajakaistapalvelut vaihtoehto matkaviestinnän datapalveluille yleensä ja mobiililaajakaistalle erityisesti. Komissio päätteli, että kiinteän verkon laajakaistapalvelut eivät korvaa matkaviestinnän datapalveluja ja sen vuoksi ne eivät kuulu samoille tuotemarkkinoille.

(23) Merkitykselliset tuotemarkkinat määriteltiin päätöksessä loppukäyttäjille suunnattujen matkaviestinpalvelujen yksiksi itävaltalaisiksi markkinoiksi.

Matkaviestinverkkoon pääsyn ja nousevan liikenteen tukkumarkkinat

(24) Matkaviestinverkko-operaattorit tarjoavat tukkutason käyttöoikeuksia virtuaaliverkko-operaattoreille. Aiemmissa päätöksissään komissio katsoi tukkutason verkkoon pääsyn ja nousevan liikenteen kuuluvan samoille tuotemarkkinoille. Markkinatutkimuksessa markkinatoimijat vahvistivat yksimielisesti, että kyseinen lähestymistapa on myös tässä tapauksessa asianmukainen.

Kansainvälisten verkkovierailujen tukkumarkkinat

(25) Kansainvälisten verkkovierailujen tukkukaupan kysyntä on peräisin ulkomaisilta matkaviestintäoperaattoreilta, jotka haluavat tarjota omille asiakkailleen matkaviestinpalveluja oman verkkonsa ulkopuolella, ja jakeluketjun loppupäässä tilaajilta, jotka haluavat käyttää matkapuhelimiaan oman maansa ulkopuolella. Komissio päätteli, että kansainvälisille verkkovierailuille oli olemassa erilliset tukkumarkkinat.

Matkaviestinverkkoon laskevan liikenteen tukkumarkkinat

(26) Komission aiempien päätösten mukaisesti laskevan liikenteen palveluja ei voida korvata yksittäisissä verkoissa, koska lähteviä puheluja välittävä operaattori voi ottaa yhteyttä vastaanottajaan ainoastaan sen verkon operaattorin kautta, johon vastaanottaja on liitetty. Sen vuoksi komissio päätteli, että matkaviestinverkkoon laskevalle liikenteelle oli olemassa erilliset tukkumarkkinat.

B. **Merkitykselliset maantieteelliset markkinat**

(27) Markkinatutkimuksessa suurin osa vastaajista katsoi, että maantieteelliset markkinat ovat kansalliset eli ne rajoittuvat Itävallan alueeseen, mutta ei sitä pienempään alueeseen. Vaikutti siltä, että loppukäyttäjille suunnattujen matkaviestinpalvelujen osalta ei ollut olemassa mitään kaupallista käytäntöä tai keinoa erottaa käyttäjiä toisistaan sen perusteella, mihin Itävallan alueelle he olivat sijoittautuneet.

(28) Komission aiempien päätösten ja markkinatutkimuksen tulosten perusteella myös matkaviestinverkkoon pääsyn ja nousevan liikenteen tukkumarkkinat, kansainvälisten verkkovierailujen tukkumarkkinat ja matkaviestinverkkoon laskevan liikenteen tukkumarkkinat määriteltiin laajuudeltaan kansallisiksi (Itävalta).

C. **Kilpailuvaikutusten arviointi**

(29) Kilpailuvaikutusten arvioinnissa keskityttiin loppukäyttäjille suunnattujen matkaviestinpalvelujen markkinoihin.

1. ***Yksipuoliset vaikutukset***

Markkinaosuudet ja markkinoiden rakenne sulautuman jälkeen

(30) Loppukäyttäjille suunnattujen matkaviestinpalvelujen markkinat Itävallassa olivat jo valmiiksi erittäin keskittyneet ennen yrityskauppaa, jonka seurauksena täysimittainen kilpailija poistuu markkinoilta ja markkinatoimijoiden määrä vähenee neljästä kolmeen. Komission havaitsemat kilpailuongelmat johtuivat tässä asiassa useista tekijöistä: markkinarakenteesta, osapuolten välisestä suuresta asiakasvaihtuvuudesta, huomattavista marginaaleista ja osapuolten tärkeästä asemasta uusien asiakkaiden hankinnan alalla ennen sulautumaa.

(31) Ehdotettu yrityskauppa olisi aiheuttanut kilpailuongelmia erityisesti seurauksena markkinoille tulon suurista esteistä, merkittävän ostovoiman puuttumisesta ja siitä, että kilpailijoilla olisi kannustin nostaa hintojaan sulautuman tuloksena syntyneen yrityksen hinnankorotusten mukaisesti. Lisäksi annetun näytön perusteella ei voitu hyväksyä ilmoituksen tehneen osapuolen väitettä, että Orangen aiheuttama kilpailupaine markkinoilla heikentyisi todennäköisesti lyhyellä tai keskipitkällä aikavälillä.

(32) Ehdotettu yrityskauppa yhdistäisi kaksi neljästä Itävallan matkaviestinoperaattorista. Markkinaosuuksilla mitattuna H3G oli kolmanneksi suurin ja Orange neljänneksi suurin operaattori Itävallan loppukäyttäjille suunnattujen matkaviestinpalvelujen markkinoilla. Vaikka niiden markkinaosuus oli pienempi kuin kahden muun matkaviestinoperaattorin, TA:n ja T-Mobilen, komissio katsoi, että yrityskauppa estäisi olennaisesti tehokasta kilpailua.

(33) Matkaviestinverkko-operaattoreiden lisäksi Itävallan markkinoilla oli ainoastaan kaksi riippumatonta virtuaaliverkko-operaattoria, joilla ei ollut omaa verkkoa ja jotka käyttivät toisen matkaviestinverkko-operaattorin verkkoa. Vaikka Itävallassa oli huomattava määrä riippumattomia jälleenmyyjiä, käytännössä niiden osuus kaikista tilaajista oli vähäinen.

(34) Komissio analysoi osapuolten markkinaosuudet monin eri tavoin varmistaakseen, että sen arviointi oli täydellinen ja että siinä otettiin huomioon asianomaisten markkinoiden erityispiirteet. Komissio tutki HHI-indeksit ja deltat, jotka ovat horisontaalisten suuntaviivojen mukaisesti tärkeitä. Tämän jälkeen komissio tarkasteli perusteellisesti osapuolten asemaa tietyillä segmenteillä, jotka olivat erityisen tärkeitä kasvun ja innovaatioiden kannalta (kuten jälkikäteen laskutettava puheen- ja datansiirto ja pelkkä datansiirto) ja jotka todennäköisesti vaikuttavat yleisten televiestintäpalvelujen markkinoiden kehittymiseen. Lopuksi komissio tarkasteli osapuolten dynaamista voimaa markkinoilla, joka oli tulosta niiden kyvystä houkutella uusia asiakkaita.

(35) Vaikka osapuolten yhteinen markkinaosuus olisi alle [20–30 prosenttia], HHI-indeksi ja delta olivat suuremmat kuin horisontaalisissa suuntaviivoissa määritellyt, kilpailuongelmien puuttumista osoittavat alustavat indikaattorit.

(36) Yksityisasiakkaiden jälkikäteen laskutettavia puheen- ja datansiirtopalveluja (eli puheensiirtolaitteissa käytettäviä pakettipalveluja) ja pelkkiä datansiirtopalveluja tarkasteltiin perusteellisesti, koska kyseiset segmentit olivat erityisen tärkeitä koko markkinoiden ja niiden lyhyen aikavälin kehityksen kannalta.

(37) Datan käyttö oli jo markkinoiden tärkein kasvua vauhdittava tekijä, ja tämän suuntauksen odotettiin jatkuvan ja tehostuvan lähivuosina. LTE on datansiirtoon suunniteltu verkkoprotokolla, jossa puheensiirrolla on hyvin vähäinen osa kokonaisliikenteestä. Komissio totesi, että yksityisasiakkaiden jälkikäteen laskutettavan puheen- ja datansiirron ja pelkän datansiirron markkinasegmentit muodostivat suurimman osuuden sekä Orangen että H3G:n kokonaistuloista.

Operaattorin vaihtaminen ja kilpailun voimakkuus

(38) Analysoidessaan operaattorin vaihtamista ja kilpailun voimakkuutta osapuolten toisilleen asettamien kilpailupaineiden arvioimiseksi komissio totesi, että H3G aiheuttaa Orangelle huomattavaa kilpailupainetta ja kuten myös Orange H3G:lle.

(39) Komissio katsoi, että saatavilla oleva laadullinen näyttö oli todetun asiakasvaihtuvuuden tarjoaman suoran näytön mukainen, ja tuki päätelmää, jonka mukaan kilpailun voimakkuus yhdessä muun päätöksessä esitetyn näytön kanssa ennakoi tehokkaan kilpailun huomattavaa vaikeutumista sulautuman jälkeen.

(40) Arvioidessaan H3G:n kilpailuvoimaa ennen sulautumaa ja sen jälkeen komissio katsoi, että oli H3G oli tärkeä ellei jopa tärkein kilpailuvoima markkinoilla ja sen halu pysyä liikkeelle panevana voimana sulautuman jälkeen vähenisi, koska tehokkuusedut, joiden tueksi on esitetty näyttöä, puuttuisivat.

(41) Lisäksi oli voimakkaita merkkejä siitä, että H3G:llä olisi ollut pienemmät kannustimet kilpailla aggressiivisesti kuin osapuolilla olisi ilman sulautumaa.

Tasapainottavien tekijöiden puuttuminen

(42) Komissio tarkasteli mahdollisia tasapainottavia tekijöitä kuten ostajavoimaa, markkinoille pääsyn esteitä ja uusien tuotteiden markkinoille pääsyn todennäköisyyttä, ja totesi, että matkaviestinverkko-operaattoreiden tai virtuaaliverkko-operaattoreiden pääsy Itävallan markkinoille sulautuman jälkeen on epätodennäköistä. Vaikka matkaviestinverkko-operaattori pääsisikin markkinoille, sen pitäisi odottaa sopivien taajuuksien jakamista, rakentaa radioverkko ja tarjota sen jälkeen palveluja asiakkailleen, mikä veisi paljon aikaa. Siksi voidaan sulkea pois se, että asianmukaisten korjaustoimenpiteiden puuttuessa markkinoille tulo tapahtuisi riittävän ajoissa, jotta sillä pystyttäisiin pitämään sulautumasta johtuva hintataso kurissa.

(43) Loppukäyttäjille suunnattujen matkaviestinpalvelujen markkinoilla ei ollut tasapainottavaa ostajavoimaa, joka loisi kilpailupainetta matkaviestinverkko-operaattoreille odotettujen sulautuman vaikutusten poistamiseksi.

Ehdotetun liiketoimen ennakoidut vaikutukset hintoihin jälkikäteen laskutettavien puhelinliittymien segmentillä (puheen- ja datansiirto) ja muiden kilpailijoiden reaktiot sulautuman jälkeen

(44) Komissio analysoi hintojen nousupainetta jälkilaskutussegmentillä. Hintojen nousupaineen avulla voidaan arvioida, missä määrin sulautuman tuloksena syntyvällä yrityksellä olisi kannustimia korottaa hintoja sulautumisen jälkeen, varsinkin kun otetaan huomioon hinnat, marginaalit ja markkinoilla havaittu asiakasvaihtuvuus sekä jotkin kysyntää koskevat olettamukset. Ehdotettu liiketoimi johtaisi merkittävään hintojen nousupaineeseen kuluttajien vahingoksi.

(45) Arvioitu bruttomääräinen hintojen nousupainetta koskeva indeksi laskettiin liittymäkohtaisesti osapuolten keskimääräisen liittymäkohtaisen tulon ja operaattorilta toiselle siirrettyjen matkapuhelinnumeroiden osoittaman asiakasvaihtuvuuden perusteella viimeisten 12 kuukauden jakson aikana.

(46) Komissio ennakoi hintojen nousupainetta koskevaan indeksiin perustuvassa analyysissään laatupainotettujen hintojen huomattavaa nousua ehdotetun yrityskaupan seurauksena yksityisasiakkaiden jälkilaskutussegmentillä.

(47) Hintojen nousupainetta koskevaan indeksiin perustuvassa lähestymistavassa tarkastellaan ainoastaan osapuolten kannustimia. Kilpailijoiden olisi voitu odottaa vastaavan sulautuman tuloksena syntyneen yrityksen hinnankorotuksiin nostamalla omia hintojaan. Tämän vuoksi sulautuman tuloksena syntyneen yrityksen hinnoittelurajoitukset olisivat edelleen vähentyneet, mikä olisi johtanut heijastusvaikutuksiin, joiden olisi odotettu nostavan hintoja edelleen.

(48) Vaikka H3G oli erityisen tärkeä kilpailija Itävallan markkinoilla ennen sulautumaa, jonka seurauksena hinnat kyseisillä markkinoilla olivat muihin jäsenvaltioihin verrattuna alhaisia, ehdotetun toimenpiteen seurauksena H3G:n kannustimet olisivat muuttuneet. Tämä kannustinten muuttuminen heijastui vain osittain hintojen nousupainetta koskevissa laskelmissa ja se oli yksi syy lisää olettaa laatupainotettujen hintojen nousevan verrattuna tilanteeseen, jossa sulautumaa ei olisi tapahtunut.

(49) Voidaan todeta, että tietojen perusteella voitiin ennustaa luotettavasti, että sulautuman tuloksena syntyvä yritys nostaisi laatupainotettuja hintoja huomattavasti jälkilaskutussegmentillä.

(50) Komissio analysoi, miten kilpailijoiden odotetaan reagoivan matkaviestinpalvelujen vähittäismarkkinoilla. Komission mukaan on epätodennäköistä, että kilpailijat kasvattaisivat tarjontaa tai laskisivat hintoja, vaikka sulautuman tuloksena syntyvä yritys nostaisi omia hintojaan. Myöskään virtuaaliverkko-operaattorit tai mitkään muut Itävallan markkinoilla toimivat palvelujen tarjoajat eivät voisi täysin ja tehokkaasti torjua kilpailun vähenemistä.

Orangen ilman sulautumaa aiheuttaman kilpailupaineen analyysi

(51) Komissio analysoi Orangen kilpailuasemaa, sen markkinaosuutta ja suunnitelmia ilman sulautumaa. Komissio totesi, että ilman sulautumaa Orange olisi pysynyt merkityksellisenä kilpailijana loppukäyttäjille suunnattujen matkaviestinpalvelujen markkinoilla Itävallassa.

Koordinoimattomia vaikutuksia koskevat päätelmät

(52) Markkinatutkimuksen tulosten ja oman analyysinsä perusteella komissio päätteli, että Orangen toiminnan loppuminen riippumattomana verkko-operaattorina ja loppukäyttäjille suunnattujen matkaviestinpalvelujen tarjoajana sekä operaattorien väheneminen neljästä kolmeen olisi koordinoimattomien vaikutusten vuoksi oleellisesti estänyt tehokasta kilpailua sisämarkkinoilla loppukäyttäjille suunnattujen matkaviestinpalvelujen markkinoilla Itävallassa.

Muut markkinat

(53) Ehdotettu liiketoimi ei aiheuttanut kilpailuongelmia muilla merkityksellisillä markkinoilla eli matkaviestinverkkoon pääsyn ja nousevan liikenteen tukkumarkkinoilla, kansainvälisten verkkovierailujen tukkumarkkinoilla ja matkaviestinverkkoon laskevan liikenteen tukkumarkkinoilla.

(54) Vaikka komissio havaitsi joitakin merkkejä siitä, että sulautuma olisi mahdollisesti vaikuttanut virtuaaliverkko-operaattoreiden markkinoille pääsyyn, ei ollut tarvetta tehdä asiasta lopullista päätöstä, koska ilmoituksen tehneen osapuolen ehdottamien sitoumusten tavoitteena oli helpottaa markkinoille pääsyä ja niissä näin ollen otettiin myös huomioon ja suljettiin pois mahdollisuus, että liiketoimi vaikuttaisi kielteisesti verkkoon pääsyn ja nousevan liikenteen tukkumarkkinoihin Itävallassa.

Tehokkuusedut

(55) Vastauksessaan väitetiedoksiantoon ilmoituksen tehnyt osapuoli puolustautui vetoamalla tehokkuusetuihin.

(56) Jotta komissio voisi ottaa huomioon sulautuma-asetuksen mukaiset kilpailua edistävät vaikutukset, tehokkuusetujen on oltava todennettavissa, todennäköisesti siirrettävissä kuluttajille ja sulautumakohtaisia siinä mielessä ettei mitään muuta kilpailulle vähemmän haitallista vaihtoehtoa ole samojen etujen saavuttamiseksi.

(57) Komission arvioinnista kävi ilmi, että väitetyt tehokkuusedut eivät olleet todennettavissa, ne eivät olleet sulautumakohtaisia ja eivätkä hyödyttäneet kuluttajia. Näin ollen niitä ei voida ottaa huomioon ehdotetun liiketoimen seurauksena kilpailulle aiheutuvan vahingon poistamiseksi.

2. ***Koordinoidut vaikutukset***

(58) Komissio totesi, että Itävallan matkaviestinpalvelujen markkinoiden jotkut ominaisuudet saattaisivat edistää koordinointia ja Itävallan matkaviestinverkko-operaattoreiden aiempi samansuuntainen käyttäytyminen voisi olla osoitus koordinoinnista. Kyseiset seikat eivät kuitenkaan täyttäneet komissiolta oikeuskäytännön mukaisesti vaadittua näytön tasoa eli tehokkaan kilpailun huomattavaa estettä, josta on seurauksena koordinoituja vaikutuksia.

(59) Vaikka loppukäyttäjille tarjottujen matkaviestinpalvelujen markkinoilla olisikin koordinoituja vaikutuksia, ilmoituksen tehneen osapuolen ehdottamien sitoumusten tavoitteena oli helpottaa markkinoille pääsyä ja näin ollen niillä poistetaan myös mahdolliset koordinoidut vaikutukset. Sen vuoksi voidaan sulkea pois se, että liiketoimi, sellaisena kuin se on sitoumuksilla muutettuna, johtaisi koordinoitujen vaikutusten vuoksi tehokkaan kilpailun olennaiseen estymiseen Itävallan loppukäyttäjille suunnattujen matkaviestinpalvelujen markkinoilla.

D. **Ilmoituksen tehneen osapuolen antamat sitoumukset**

(60) Komission havaitsemien kilpailuongelmien ratkaisemiseksi ilmoituksen tehnyt osapuoli antoi ensimmäisen sitoumuspaketin sulautuma-asetuksen 6 artiklan 2 kohdan mukaisesti 20. elokuuta 2012. Kyseiset sitoumukset markkinatestattiin myöhemmin. Markkinatestien tulosten ja komission ilmoittamien kilpailuongelmien perusteella annettiin

9., 19., 24. ja 29. lokakuuta 2012 ja 11. ja 12. marraskuuta 2012 tarkistettu sitoumuspaketti sulautuma-asetuksen 8 artiklan 2 kohdan mukaisesti. Lopullinen konsolidoitu asiakirja on komission päätöksen liitteessä III.

(61) Kilpailuongelmien ratkaisemiseksi ja saadakseen ehdotetulle liiketoimelle ehdollisen hyväksynnän H3G sitoutui antamaan tukkukaupan tasolla käyttöoikeudet enintään 30 prosenttiin sen verkkokapasiteetista enintään 16:lle virtuaaliverkko-operaattorille seuraavien 10 vuoden aikana, minkä ansiosta ne voivat tarjota matkaviestinpalveluita loppukäyttäjille Itävallassa. Lisäksi H3G sitoui tekemään sopimuksen komission hyväksymän virtuaaliverkko-operaattorin kanssa.

(62) Yksityiskohtaiset käyttöoikeusehdot julkaistaan H3G:n verkkosivustolla viitetarjouksen muodossa.

(63) Viitetarjous suunnataan virtuaaliverkko-operaattoreille, jotka haluavat tarjota matkaviestinpalveluja loppukäyttäjille omilla tuotemerkeillään edellyttäen, että ne eivät ole Itävallassa toimivan matkaviestinverkko-operaattorin määräysvallassa.

(64) Sitoumusten mukaan H3G ei ole velvollinen suorittamaan teknistä täytäntöönpanoa useamman kuin kahden virtuaaliverkko-operaattorin kanssa yhtä aikaa. Tämä ei kuitenkaan koske teknisiä täytäntöönpanoja, jotka jatkuvat yhtäjaksoisesti yli 12 kuukautta.

(65) Tukkuhinnat ovat viitetarjouksen lisäyksessä A. Hintoihin ei sovelleta mitään vähimmäismäärää tai vähimmäistuloja koskevia sitoumuksia.

(66) Puheluihin ja tekstiviesteihin sovelletaan yksikköhintoja (sekä nousevassa että laskevassa liikenteessä). Tiedonsiirtojen osalta virtuaaliverkko-operaattori voi valita joko yhden yksikköhinnan tai porrastetun yksikköhinnan.

(67) Virtuaaliverkko-operaattori voi lisäksi valita H3G:n tarjoaman vähittäishinnan, josta vähennetään tietty summa (ns. ”retail minus” -hinnoittelumalli). ”Retail minus” -hinnoittelumallia voidaan käyttää vain SIM-tiedonhakupalveluihin (ei voida soveltaa muihin tuotteisiin tai markkinoilla tapahtuneeseen kehitykseen kuten lähitiedonsiirtoteknologiaan (NFC), laitetukiin tai sisällön tarjontaan).

(68) Viitetarjous sisältää perustaksan yksikköä kohti (puhelut, tekstiviestit, data) ja alennuksen yksikköä kohti. Alennusta sovelletaan kaikkiin yksiköihin, jotka on ostettu sen jälkeen, kun erityinen vuosittainen alennuskynnys on ylitetty.

(69) Viitetarjoukseen sisältyy H3G:n tarjous antaa tukkutasolla käyttöoikeus verkkoonsa, ja tähän sisältyy LTE-teknologian käyttöoikeus.

(70) H3G harkitsee virtuaaliverkko-operaattorin kohtuullisia pyyntöjä, jotka koskevat muita palveluita (muita kuin tukkutason käyttöoikeuksia), ja joiden ehdoista sovitaan erikseen.

(71) Nopeutettu riitojenratkaisumenettely on otettu käyttöön virtuaaliverkko-operaattoreiden ja H3G:n välisten neuvottelujen aikana syntyvien riitojen sovittelemiseksi.

(72) H3G sitoutui olemaan saattamatta Orange Austrian hankintaa päätökseen ennen kuin se on tehnyt viitetarjoukseen perustuvan sopimuksen yhden virtuaaliverkko-operaattorin kanssa, joka komission on hyväksyttävä.

(73) Valvonnasta vastaava toimitsijamies nimitetään valvomaan sitä, että H3G noudattaa sitoumuksia. Valvonnasta vastaavan toimitsijamiehen olisi raportoitava komissiolle säännöllisesti koko sitoumusten voimassaoloajan virtuaaliverkko-operaattoreiden kanssa tehtävää sopimusta koskevien neuvottelujen edistymisestä, jotta komissio voi arvioida noudattaako H3G sitoumustensa mukaisia velvoitteita. Valvonnasta vastaavan toimitsijamiehen on myös tarkoitus valvoa nopeutettua riitojenratkaisumenettelyä.

(74) Komissio markkinatestasi kyseiset sitoumukset ja päätteli kaikkien edellä esitettyjen näkökohtien perusteella, että ehdotettu toimenpide ei olennaisesti estä tehokasta kilpailua sisämarkkinoilla tai niiden merkittävällä osalla sillä edellytyksellä, että H3G noudattaa täysin sitoumuksiaan.

V. **PÄÄTELMÄ**

(75) Päätöksessä todetaan edellä esitetyistä syistä, ettei ilmoitettu keskittymä merkittävästi estä tehokasta kilpailua sisämarkkinoilla tai niiden merkittävällä osalla.

(76) Näin ollen keskittymä julistettiin sisämarkkinoille ja ETA-sopimuksen toimintaan soveltuvaksi sulautuma-asetuksen 2 artiklan 2 kohdan ja 8 artiklan 2 kohdan sekä ETA-sopimuksen 57 artiklan mukaisesti.