Kokkuvõte komisjoni otsusest,

11. mai 2016,

millega koondumine kuulutatakse kokkusobimatuks siseturuga

(juhtum M.7612 – Hutchinson 3G UK / Telefónica UK)

(teatavaks tehtud numbri C(2016) 2796 all)

(Ainult ingliskeelne tekst on autentne)

(2016/C 357/08)

Vastavalt nõukogu 20. jaanuari 2004. aasta määrusele (EÜ) nr 139/2004 kontrolli kehtestamise kohta ettevõtjate koondumiste üle, [1] *eriti selle artikli 8 lõikele 3, võttis komisjon 11. mail 2016 vastu otsuse ühinemist käsitlevas juhtumis. Otsuse mittekonfidentsiaalne täisversioon (nagu esialgse versiooni puhul võib olla) on juhtumi autentses keeles kättesaadav konkurentsi peadirektoraadi veebisaidil aadressil http://ec.europa.eu/comm/competition/index_en.html*

I. **MENETLUS**

1. 11. septembril 2015 sai Euroopa Komisjon ühinemismääruse artiklile 4 vastava teatise kavandatava koondumise kohta, mille raames ettevõtja CK Hutchison Holdings Limited („CKHH") omandab oma kaudse tütarettevõtja Hutchison 3G UK Investments Limited („H3GI" või „teatise esitaja") [2] kaudu ühinemismääruse artikli 3 lõike 1 punkti b tähenduses täieliku kontrolli ettevõtja Telefónica Europe Plc („O2") üle aktsiate või osade ostu teel („tehing") [3]. Teatise esitajale ja O2-le viidatakse kollektiivselt kui „pooltele".

2. Uurimise I etapi tulemusel järeldas komisjon, et tehingu siseturuga kokkusobivuse osas tekib tõsiseid kahtlusi, ning võttis 30. oktoobril 2015 vastu otsuse algatada ühinemismääruse artikli 6 lõike 1 punkti c kohane menetlus. I etapi turu-uuringu tulemusi täiendanud II etapile tuginedes esitas komisjon 4. veebruaril 2016 vastuväited. Teatise esitaja esitas oma kirjalikud märkused vastuväidete kohta 26. veebruaril 2016. Teatise esitaja taotlusel toimus 7. märtsil 2016 suuline ärakuulamine. Teatise esitaja esitas kohustused 2. märtsil 2016, 15. märtsil 2016 ja 6. aprillil 2016. 17. märtsil 2016 ja 23. märtsil 2016 saatis komisjon teatise esitajale kirja, milles viidati komisjoni toimikus sisalduvatele täiendavatele tõenditele, mis toetavad esialgseid vastuväidetes esitatud järeldusi. 29. märtsil 2016 ja 4. aprillil 2016 esitas teatise esitaja vastavalt kahe, 17. märtsi 2016. aasta ja 4. aprilli 2016. aasta asjaolusid käsitleva kirja kohta kirjalikud märkused. Nõuandekomitee arutas otsuse eelnõud 27. aprillil 2016 ja väljastas pooldava arvamuse.

II. **POOLED JA KOONDUMINE**

3. H3GI on CKHH kaudses omanduses olev 100 % tütarettevõtja. CKHH on hargmaine grupp, mille registrijärgne asukoht on Hongkongis ja mis on noteeritud Hongkongi börsil (Hongkong Stock Exchange Limited). Ettevõtjal CKHH on viis peamist ettevõtlussuunda: sadamad ja sadamatega seotud teenused; jaemüük, taristu, energeetika ja telekommunikatsioon. CKHH kaudses omanduses olev 100 % tütarettevõtja Hutchison 3G UK Limited („Three") on Ühendkuningriigis tegutsev mobiilsideoperaator („MSO"). Three pakub selliseid mobiilsideteenuseid nagu kõneteenus, SMS, MMS, mobiilne internet, mobiilne lairibaühendus, rändlusteenus ja kõnede lõpetamise teenus.

4. O2 tegutseb samuti Ühendkuningriigis ja pakub selliseid mobiilsideteenuseid nagu kõneteenus, SMS, MMS, mobiilne internet, mobiilne lairibaühendus, rändlusteenus ja kõnede lõpetamise teenus. O2 kuulub ettevõtjale Telefónica S.A. („Telefónica"), mis on rühma püsi- ja mobiilsidevõrkude alal tegutsevate äriühingute valdusettevõtja.

5. 24. märtsil 2015 sõlmisid H3GI, Hutchison 3G UK Holdings (CI) Limited (CKHH ainukontrolli alla kuuluv emaettevõtja) ja Telefónica SA ostu-müügilepingu, mille alusel H3GI omandab kõik O2 aktsiad. Teatise esitaja tutvustas menetluse käigus kaht alternatiivset tehingustruktuuri. Olenemata struktuurist, mille järgi tehing ellu viiakse, leiab

[1] ELT L 24, 29.1.2004, lk 1.

[2] Kui teisiti ei täpsustata, kasutatakse käesolevas dokumendis lihtsuse huvides terminit „teatise esitaja" nii H3GI kui ka CKHH ja tema teiste tütarettevõtjate kohta.
9. märtsil 2016 muutis H3GI oma juriidilise isiku nime, nii et uus nimi on CK Telecoms UK Investments Limited („CTUI"), mis on seega otsuse adressaat.

[3] ELT C 310, 19.9.2015, lk 5.

komisjon, et tehingu sisuks on O2 üle ainukontrolli omandamine H3GI poolt (ja lõppastmes CKHH poolt, mis mõlema tehingu struktuuri kohaselt jätkaks ainukontrolli rakendamist Three üle) ning kujutab seetõttu endast koondumist ühinemismääruse artikli 3 lõike 1 punkti b tähenduses.

III. **OLULISUS ELi SEISUKOHAST**

6. Koondumine on ühinemismääruse artikli 1 tähenduses ELi seisukohalt oluline.

IV. **ÜLEANDMINE**

7. 4. detsembril 2015 võttis komisjon vastu otsuse, millega lükati tagasi Ühendkuningriigi üleandmistaotlus. Komisjon on seisukohal, et ühinemismääruse artikli 9 lõike 2 punktis a sätestatud üleandmiskriteeriumid on tehingu osas täidetud. Kaalutlusõigust kasutades ei pea komisjon siiski mitmel põhjusel asjakohaseks tehingu üleandmist Konkurentsi- ja Turuametile, muu hulgas seetõttu, et komisjon peab tagama eri liikmesriikide telekommunikatsioonisektorites toimuvate ühinemiste hindamisel sidusa ja järjekindla lähenemise, ning arvestades ka komisjoni märkimisväärseid varasemaid kogemusi Euroopa mobiilsideturgudel toimuvate koondumiste hindamisel.

V. **ÜHENDKUNINGRIIGI MOBIILSIDESEKTOR**

8. Praegu toimib Ühendkuningriigi mobiilsideteenuste jaeturg hästi ja sellel valitseb tihe konkurents. Ühendkuningriik on 4G-tehnoloogia leviku ja 4G-teenuste kasutuselevõtu poolest üks Euroopa Liidu eesrindlikumaid riike.

9. Mobiil- ja püsivõrgu sideteenuste lähenemine on telekommunikatsiooni valdkonna trend, mille käigus on kadumas püsi- ja mobiilvõrgu vahelised erinevused. Lähenemisel on kaks aspekti, millest üks seondub tehnoloogia muutumisega ning teine operaatorite võimekusega pakkuda mobiil- ja püsivõrgu teenuste pakette. Viimasega seoses on komisjon arvamusel, et püsi- ja mobiilvõrgu pakettide kasutuselevõtt Ühendkuningriigis on väga piiratud ning et tõenäoliselt see lähitulevikus oluliselt ei kasva.

10. Ühendkuningriigis on neli mobiilsideoperaatorit. Peale tehingupoolte on nendeks EE ([1]) ja Vodafone. Kõik Ühendkuningriigi mobiilsideoperaatorid on oma võrgud mõne teise mobiilsideoperaatoriga ühiskasutusse võtnud. Kehtivad võrgujagamise kokkulepped on ühelt poolt CTIL/Beacon – O2 ja Vodafone'i vahel – ning teiselt poolt MBNL – Three ja BT/EE vahel. Need kokkulepped on turu konkurentsile kaasa aidanud.

11. Ühendkuningriigi turgu iseloomustab ka võrku mitteomavate mobiilsideoperaatorite suur hulk. Need on virtuaalsed mobiilsidevõrgud ja spetsialiseeritud kaubamärgi all edasimüüjad, kellele ühiselt viidatakse kui võrku mitteomavatele mobiilsideoperaatoritele.

12. Mobiilsideoperaatorid ja võrku mitteomavad mobiilsideoperaatorid müüvad lõppklientidele mobiililepinguid vahetult oma jaemüügilettide, internetimüügi või telefonimüügi kaudu. Samuti müüvad nad mobiililepinguid kaudselt sõltumatute jaemüüjate abil (näiteks Dixons), kusjuures kõnealused jaemüüjad müüvad mobiilivõrguga liitumisi oma jaekauplustes, internetis ja telefonimüügi teel. Sõltumatute jaemüüjate seas võib eristada ühelt poolt sõltumatuid spetsialiseerunud jaemüüjaid ning teiselt poolt teenuste üldvalikut pakkuvaid jaemüüjaid ja spetsialiseerunud elektrijaemüüjaid.

VI. **ASJAOMASED TURUD**

13. Komisjon esitas vastuväited seoses tehingu mõjuga mobiilside jaeteenuste osutamisele ning juurdepääsu ja kõne algatamise hulgiteenuste osutamisele üldkasutatavates mobiiltelefonivõrkudes. Seetõttu määratletakse asjaomased toote- ja geograafilised turud järgmiselt:

a. **Mobiilsideteenuste jaeturg**

14. Komisjon on seisukohal, et tema otsuste senisest praktikast lähtuvalt moodustavad mobiilvõrgu sideteenused püsivõrgu sideteenustest eraldiseisva turu. Lisaks usub komisjon, et mobiilsideteenused ja OTT-teenused ei ole omavahel asendatavad, kuna OTT sõnumi- ja kõneteenustele juurdepääsuks on vaja vähemalt mobiilset andmeühendust. Arvestades mobiilside komponendiga komplektteenuste pakkumiste väga vähest levikut Ühendkuningriigis, ei ole käesoleva juhtumi seisukohast vaja määratleda eraldi mobiilside komponendiga komplektteenuste pakkumiste tooteturgu.

([1]) Kuna BT on EE omandamise lõpule viinud, siis tehingu hindamise seisukohalt, arvestades selle ühinemise tingimusteta heakskiitu Konkurentsi- ja Turuameti (*Competition and Markets Authority*) ehk Ühendkuningriigi riikliku konkurentsiasutuse poolt, käsitleb komisjon BTd ja EEd ühe isikuna.

15. Seoses lõppklientidele mobiilsideteenuste osutamise turuga järeldab komisjon sarnaselt oma varasemate otsustega, et mobiilside jaeteenuste osutamisel ei tohiks eraldiseisvaid turgusid määratleda lähtuvalt tehnoloogia tüübist (2G, 3G ja 4G), teenuse tüübist (kõne, SMS/MMS ja andmeside); lepingu tüübist (ette ja tagantjärele tasumisega) ning kliendi tüübist (äri- ja erakliendid). Ette ja tagantjärele tasutavaid teenuseid, nagu ka äri- ja eraklientide teenuseid hinnatakse omaette segmentidena.

16. Lisaks uuris komisjon antud juhtumi puhul võimalust teha vahet telefoni ostu hõlmavate lepingute alusel müüdavate mobiilsideteenuste („telefonilepingud") ning puhtalt mobiilivõrguga liitumiste („ainult SIM-kaardi lepingud") kui võimalike erinevate müügikanalite (otse- ja vahendusmüügi) vahel. Kõnealused vahetegemised näivad Ühendkuningriigis eriti asjakohased. Komisjon on seisukohal, et kirjeldatud alustel omaette turgude määratlemine ei ole vajalik, kuna pigem tähistavad need sama turu erinevaid segmente.

17. Kooskõlas komisjoni varasemate otsustega ning teatise esitaja seisukohaga järeldab komisjon, et antud juhtumi hindamise seisukohast asjaomane geograafiline turg on üleriikliku ulatusega ning vastab Ühendkuningriigi territooriumile.

b. **Üldkasutatavatele mobiilsidevõrkudele juurdepääsu ja neis kõne algatamise hulgiturg**

18. Sarnaselt varasematele juhtumitele järeldab komisjon, et käesoleva juhtumi hindamise seisukohast asjaomane tooteturg on üldkasutatavatele mobiilsidevõrkudele juurdepääsu ja neis kõne algatamise hulgiturg. Komisjon järeldab, et turu geograafiline ulatus vastab Ühendkuningriigi territooriumile.

VII. **KONKURENTSIMÕJU HINDAMINE**

a. **Mobiilsideteenuste jaeturg**

i) *Oluliste konkurentsipiirangute kõrvaldamisest tulenev horisontaalne kooskõlastamata mõju*

19. Tehinguga ühendataks O2 ja Three, abonentide arvult vastavalt esimese ja neljanda (tulu poolest teise ja neljanda) turuosalise tegevused Ühendkuningriigi mobiilsideteenuste osutamise jaeturul, mille tulemusel tekiks abonentide arvu ja tulu poolest turu liider ning suureneks oluliselt turu kontsentreerumine.

20. Three on kõige hiljem turule sisenenud võrguoperaator, olles turuletulekust alates konkurentsi looja, muutes näiteks sektoris valitsenud andmeside kasutuse piiramise ja andmeside hinnatõusude trendi. Three viimase aja ja praegune turukäitumine näitab, et ta on turu agressiivseim ja uuenduslikem osaleja. Nimelt pakub ta otsemüügikanali kõige konkurentsivõimelisemaid hindu ning hakkas pakkuma ilma lisatasuta 4G-tehnoloogiat, sundides sektori ettevõtjaid loobuma 4G lisatasu eest müümise strateegiast. Samuti pakkus Three selliseid populaarseid võimalusi nagu tasuta rahvusvaheline rändlus ning käivitas esimesena LTE võrgus edastatava häälkõne (*voice over LTE* – *„VoLTE"*) teenuse. Hilisest turuletulekust hoolimata suutis Three luua suurepärase võrgu, mida näitavad sõltumatud uuringud, sõltumatute võrgu toimimist mõõtvate ettevõtete tehtud võrgutestid ning riikliku reguleerimisasutuse Ofcomi andmed. Eelkõige hinnati tema võrku Ühendkuningriigi võrkudest kõige töökindlamaks.

21. Tehingu toimumata jäämise korral jätkaks Three tõenäoliselt jõulist konkureerimist. Komisjoni toimikus olemasolevate tõendite alusel ei pea komisjon tõenäoliseks, et Three konkurentsivõime järgmise kahe kuni kolme aasta jooksul oluliselt halveneb. Nagu selgitatakse C lisas (mille kokkuvõte on käesolevale lisatud), on eelkõige ebatõenäoline, et ilmneksid [suutlikkuspuudujäägid]. Peale selle on Three finantsiliselt kindlas seisus […]. […] välisanalüüsid ennustavad äritegevuse dünaamilist laienemist.

22. Seega on Three horisontaalsete ühinemiste suuniste punkti 37 tähenduses oluline konkurentsijõud või avaldab vähemalt kõnealusele turule olulist konkurentsisurvet ning tõenäoliselt jätkaks selle surve avaldamist, kui tehingut ei toimuks.

23. O2-l on turu tugevaim kaubamärk ning viimasel seitsmel aastal on ta saavutanud järjekindlalt kõrgeimad punktid klientide rahulolu osas. O2 edu tuleneb kliendikesksetest pakkumistest, näiteks läbipaistvast ja paindlikust *Refresh*-tariifist, populaarsest lojaalsusprogrammist, kliendisõbralikest tehnoloogia-ekspertidest ning suurepärasest klienditeenindusest. Samuti on O2 käivitanud populaarseid võrku mitteomavaid mobiilsideoperaatoreid, näiteks giffgaff, ning omab 50 % äriühingust Tesco Mobile. O2 populaarsus klientide seas ja kaubamärgi kuvand on kindel vara, mis avaldab teistele konkurentidele olulist survet. Nagu C lisas (mille kokkuvõte on käesolevale lisatud) selgitatakse, on komisjon seisukohal, et O2 konkurentsivõime […]. Samuti on O2-l hea finantsseisund ning seega säilib tal investeeringu- ja kasvusuutlikkus.

24. Seetõttu leiab komisjon, et tehingueelne O2 põhjustab olulisi konkurentsipiiranguid ning põhjustaks neid tõenäoliselt ka edaspidi, kui tehingut ei toimuks.

25. Samuti märgib komisjon, et Three ja O2 on Ühendkuningriigi ainsad mobiilsideoperaatorid, kelle turuosa on viimastel aastatel pidevalt kasvanud ning et neil on omavahel ja muude mobiilsideoperaatoritega tihe konkurents.

26. Tehinguga kõrvaldataks konkurentsipiirangud, mida Three ja O2 teineteisele ja muudele mobiilsideoperaatoritele põhjustavad, mis tooks jaeturul kaasa konkurentsi olulise nõrgenemise. Eelkõige näib toimikus sisalduvate koondandmete alusel tõenäoline, et ühinenud ettevõtja konkureeriks vähem agressiivselt ja tõstaks hindu. Tegemist oleks suurima mobiilsideoperaatoriga, kellel oleks väike või olematu motivatsioon agressiivseks hinnakujunduseks. Komisjon peab EE ja Vodafone'i senist tegevust ning praegust strateegiat ja positsioneerimist arvestades tõenäoliseks, et nad järgnevad ühinenud ettevõtja hinnatõusudele.

27. Lisaks leiab komisjon – nagu käesoleva kokkuvõtte punktis VII.a.ii näidatakse – et tehing avaldab tõenäoliselt negatiivset mõju ülejäänud mobiilsideoperaatorite konkurentsivõimele, mis omakorda vähendaks tõenäoliselt nende turuosaliste konkurentsivõimet hinna ja teiste parameetrite (uuenduslikkus, võrgu kvaliteet) kontekstis. Tehing häiriks kindlasti Ühendkuningriigi mobiilsideturul kehtivaid hästitoimivaid võrgu jagamise kokkuleppeid.

28. Võrku mitteomavad mobiilsideoperaatorid – arvestades nende piiratud konkurentsivõimet eriti andmeside alal ning mobiilsideoperaatoritest sõltumisest tulenevat piiratud innovatsioonivõimet – ei suuda komisjoni hinnangul tehingust tulenevat konkurentsisurve vähenemist tasakaalustada. Sõltumatud spetsialiseerunud jaemüüjad (Dixons), suutes küll üldiselt teha võrku omavatest mobiilsideoperaatoritest paremaid pakkumisi, ei suuda siiski kompenseerida konkurentsi vähenemist nende seas.

29. Komisjon tegi põhjaliku kvantitatiivse hindamise ka jaeturu konkurentsi kõrvaldamise võimalikku mõju hindade kontekstis. Kõnealune kvantitatiivse mõju hindamine on esitatud üksikasjalikult otsuse A lisas ([1]). Ilma võrgujagamisest tuleneva kahjuta oleks tehingu pooltel komisjoni hinnangul oluline stiimul suurendada pärast tehingut hindu. […].

30. Komisjoni arvates kinnitab tema kvantitatiivne analüüs kvalitatiivse turu-uuringu järeldusi. Komisjon on seisukohal, et tehing tekitab tõenäoliselt Ühendkuningriigi mobiilside turul suure stiimuli hinnatõusuks. Lisaks märgib komisjon, et Three ja O2 […] kliendi puhul on oodata keskmisest oluliselt suuremat hinnatõusu.

ii) *Võrgujagamisest tulenevad horisontaalsed kooskõlastamata mõjud*

31. Nagu eespool osutatud, on neli võrguoperaatorit sõlminud kaks võrgujagamise kokkulepet: Vodafone ja O2 – CTIL/Beaconi kokkuleppe ning Three ja BT/EE – MBNL kokkuleppe. Praegu on kummagi võrgujagamise kokkuleppe pooltel stiimul arendada võrgu jagatavaid elemente ühiselt, et saavutada muudest mobiilsideoperaatoritest ja eelkõige teise võrgujagamise kokkuleppe pooltest parem võrk.

32. Tehingu toimumisel selline kasulik konkurentsidünaamika kaoks. Ühinenud ettevõtja kuuluks mõlemasse võrgujagamise kokkuleppesse ning ei Vodafone'il ega BT/EE-l oleks vastavalt CTIL/Beacon ja MBNLi kokkuleppes enam täielikult pühendunud võrgujagamise partnerit.

33. Täpsemalt on komisjon arvamusel, et teatise esitaja poolt komisjonile esitletud võrgu konsolideerimise kavade rakendamine pärast võistlevate mobiilsideoperaatorite arvu vähenemist kahjustaks oluliselt kas ühe või mõlema tehingupoole võrgujagamispartneri konkurentsi positsiooni.

34. Nimelt esitas teatise esitaja kaks võrgu konsolideerimise kava – „eelistatava kava" ja „alternatiivse kava".

35. Eelistatav kava takistab tõenäoliselt olulisel määral BT/EE konkurentsivõimet Ühendkuningriigi mobiilside turgudel.

36. Alternatiivne kava takistab tõenäoliselt olulisel määral BT/EE ja Vodafone'i konkurentsivõimet Ühendkuningriigi mobiilside turgudel. Samuti kahjustaks see vähemal määral BT/EE konkurentsipositsiooni.

([1]) Komisjoni koostatud kvantitatiivne hinnang põhineb samuti kliendiküsitlusel kogutud andmetel („küsitlus"). Küsitlusel kasutatud küsimustik ja metoodika on esitatud vastavalt otsuse D ja E lisas.

37. Lisaks märgib komisjon, et kumbki neist kavadest ei näe ette ühinenud ettevõtja kohustust võrgu konsolideerimine komisjonile esitatud kujul ellu viia. Teisi võimalikke integratsioonistsenaariumeid arvesse võttes järeldab komisjon, et ka kõigi teiste komisjoni läbivaadatud stsenaariumite puhul kahjustaks tehing kas ühe või mõlema tehingupoole võrgujagamispartneri konkurentsi positsiooni.

38. Seetõttu arvab komisjon, et tehing vähendaks tõenäoliselt kas ühe või kummagi tehingu poole võrgujagamispartneriks oleva mobiilsideoperaatori avaldatavat konkurentsisurvet.

39. Lisaks oleks alternatiivse kava rakendamisel tõenäoline, et tehingu järgne võrgujagamise olukord tooks kaasa kogu tööstusharu poolt võrgutaristusse tehtavate investeeringute vähenemise, vähendades tõhusat konkurentsi, mis oleks valitsenud ilma tehingu toimumiseta.

40. Konkurentsisurve alanemine ja võrgutaristusse tehtavate investeeringute vähenemine sektoris põhjustaksid tõenäoliselt tõhusa konkurentsi olulise takistuse oligopoolsel turul, millel on vähe osalejaid ja seetõttu ka kõrged sisenemistõkked.

iii) *Tasakaalustavad tegurid*

41. Komisjon leiab oma turu-uuringule tuginedes, et puudub tasakaalustav ostja jõud või uus turuletulija, mis tehingu konkurentsi kahjustavaid mõjusid tasakaalustada võiks.

iv) *Järeldus*

42. Kuna eespool kirjeldatud horisontaalset kooskõlastamata mõju ei ole võimalik võrgu- ja mastaabiefektiga (vt käesoleva kokkuvõtte punktiVII.c) tasakaalustada, järeldab komisjon eelnevale tuginedes, et tehing takistaks oluliselt tõhusat konkurentsi Ühendkuningriigi mobiilsideteenuste jaeturul.

b. **Üldkasutatavatele mobiilsidevõrkudele juurdepääsu ja neis kõne algatamise hulgiturg**

i) *Oluliste konkurentsipiirangute kõrvaldamisest tulenev horisontaalne kooskõlastamata mõju*

43. Lisaks jaeturule tegutsevad pooled võrgule juurdepääsu ja kõne alustamise hulgiturul. Sel turul pakuvad mobiilsideoperaatorid hostimisteenuseid võrku mitteomavatele operaatoritele, kes omakorda pakuvad abonentidele jaeteenuseid.

44. Praegu pakuvad kõik neli (võrku omavat) mobiilsideoperaatorit võrku mitteomavatele operaatoritele juurdepääsu hulgiteenust. Suurim hostimisteenuse hulgipakkuja on praegu EE, kellele järgneb väikese vahega O2. Nii EE kui ka O2 turuosad kasvavad stabiilselt. Suuruselt kolmas hostimisteenuse pakkuja on Vodafone ning tema turuosa on viimasel kolmel aastal languses. Three on hostimisteenuse hulgituru kõige väiksem osaline.

45. Hoolimata Three suhteliselt väikesest ajaloolisest turuosast on ta komisjoni turu-uuringu põhjal komisjoni arvates hulgiturul oluline konkurentsijõud. Komisjon analüüsis hinnangulise väärtuse alusel turuosaliste aktiivsust viimasel ajal võistleva pakkumise saanud klientide seas. Selle analüüsi kohaselt on Three osa [10–20] %. Lisaks leidis komisjon tõendeid selle kohta, et Three on oma positsiooni hulgiturul oluliselt parandanud. Three on osalenud paljudes konkureerivates pakkumistes, sealhulgas suurima võrku mitteomava operaatori teenindamiseks, ning sõlminud potentsiaalselt kasvavate võrku mitteomavate operaatoritega lepinguid, mis võimaldaksid tal tehingu mittetoimumisel veelgi suuremaks saada. Lisaks avaldab Three osalemine hulgilepingute läbirääkimistel konkureerivat mõju ka olukordades, milles Three ei ole edukas. Komisjon on oma turu-uuringule tuginedes arvamusel, et Three pakub konkurentsivõimelist hulgihinda uuele tehnoloogiale, näiteks 4G-le. Komisjon on oma turu-uuringule tuginedes arvamusel, et Three on teinud nii oma võrku kui ka ressurssidesse investeeringuid, et suuta sel turul paremini konkureerida. Samuti leiab komisjon oma turu-uuringu alusel, et nii Three ise kui ka muud turuosalised (nende seas võrku omavad konkurendid ja võrku mitteomavad kliendid) peavad Threed oluliseks konkurendiks.

46. Eelnevast lähtuvalt on komisjon seisukohal, et Three on oluline konkurentsijõud horisontaalsete ühinemiste suuniste punkti 37 tähenduses. Kui tehingut ei toimuks, jätkaks Three hulgiturul kasvu ning avaldaks O2-le ja teistele mobiilsideoperaatoritele olulist konkurentsisurvet.

47. O2 osas leiab komisjon oma turu-uuringule tuginedes, et enne tehingu toimumist avaldab O2 Threele ja teistele mobiilsideoperaatoritele olulist konkurentsisurvet ning et ilma tehingu toimumiseta see jätkuks.

48. Pärast tehingu toimumist tooks hostimise hulgiteenuse pakkujate arvu vähenemine komisjoni hinnangul kaasa võrku mitteomavate mobiilsideoperaatorite konkurentsipositsiooni halvenemise. Samuti oleks ühinenud ettevõtjal tõenäoliselt võrku mitteomavatele operaatoritele äriliselt atraktiivsetel tingimustel hostimisteenuse pakkumiseks väiksem stiimul kui oleks Threel ja O2-l tehingu ärajäämise korral. Samuti on ebatõenäoline, et hulgituru konkurentsi vähenemist tasakaalustaksid turule allesjäävad konkurendid BT/EE ja Vodafone.

ii) *Tasakaalustavad tegurid*

49. Komisjon leiab oma turu-uuringule tuginedes, et puudub tasakaalustav ostja jõud või uus turuletulija, mis tehingu konkurentsi kahjustavaid mõjusid tasakaalustada võiks.

iii) *Järeldus*

50. Kuna eespool kirjeldatud horisontaalset kooskõlastamata mõju ei ole võimalik võrgu- ja mastaabiefektiga (vt käesoleva kokkuvõtte punkti VII.c) tasakaalustada, teeb komisjon eelnevale tuginedes järelduse, et tehing takistaks oluliselt tõhusat konkurentsi Ühendkuningriigi üldkasutatavatele mobiilsidevõrkudele juurdepääsu ja üldkasutatavates mobiilsidevõrkudes kõne algatamise hulgiturul.

c. **Võrgu- ja mastaabiefektid**

51. Teatise esitaja sõnul toob tehing kaasa märkimisväärse võrgu- ja mastaabiefekti. Võrguefekt saavutataks seeläbi, et raadio juurdepääsuvõrgu konsolideerimine tooks kaasa tugijaamade tiheduse suurenemise, spektri suurema ärakasutamise (rakendades tihedamas võrgus ühendatud spektrit) ning spektri tõhusama kasutamise (eelkõige „kandjate agregatsiooni" abil). Nimetatud tehnilised eelised suurendaksid võrgu võimsust, võrgu kvaliteeti ja kiirust võrreldes Three ja O2 vastavate näitajate summadega enne tehingut. Samuti vähendaksid need võrgu kulusid. Klientidele oleks neist efektidest kasu seeläbi, et: i) ühinenud ettevõtja […]; ii) võrgu piirkulude vähenemine kanduks ühinenud ettevõtjalt madalama hinna kujul üle klientidele; iii) ühinenud ettevõtja avaldaks Vodafone'ile ja EE-le suuremat konkurentsisurvet, mis vähendaks kõnealuste võistlejate hindu. Kuigi Three „alternatiivse kava" kohased eespool kirjeldatud võrguefektid ei saaks realiseeruda enne […], väidab teatise esitaja, et sellegipoolest tuleks neid käsitleda komisjoni õigeaegsuse kriteeriumit rahuldavatena, kuna neid ei mõjuta ebakindlus. Peale selle parandaks tehingust tulenev mastaabisääst ja püsikulude kokkuhoid tulevikus ühinenud ettevõtja investeeringuvõimet, eriti spektri osas.

52. Võrguefektide piisava kiirusega seoses on komisjon arvamusel, et võrkude integreerimise ja investeeringute õigeaegsus ning ulatus jäävad märkimisväärselt ebakindlaks, mistõttu jääb ebaselgeks ka see, kas väidetavad efektid tegelikult saavutatakse. Samuti tekitab asjaolu, et võrguefektid ei realiseeru väidetavalt enne […], märkimisväärse ebakindluse seoses olukorraga, milles sellised eeldused efektide kohta realiseeruksid varem. See tähendab, et isegi kui teatise esitaja väidetavad võrguefektid rahuldaksid horisontaalsete ühinemiste suuniste kolm kriteeriumit (mis ei kehti, nagu selgitatakse järgmistes lõikudes), usub komisjon, et väited nende efektide kohta on vaid piiratud ulatuses põhjendatud.

53. Kahe võrgu konsolideerimise tehnilise kasulikkuse osas märgib komisjon, et näib usutav, et tehing võimaldaks kasutada ühist spektrit tihedamas võrgus kui eraldi tegutsemise stsenaariumi puhul. Selle ulatuses ei ole aga teatise esitaja antud teabe põhjal võimalik piisavalt veenduda. Samuti oleks pooltel eraldi jäädes teisi realistlikke võimalusi võimsuse suurendamiseks. Pealegi leiab komisjon, et võimalik suurematest allalaadimiskiirustest saadav kvaliteedieelis oleks tõenäoliselt piiratud. Seetõttu järeldab komisjon, et väidetav tehniline kasulikkus, nagu ka seonduvad kulu- ja kvaliteedieelised ei rahulda kontrollitavuse ja ühinemispõhisuse kriteeriumeid.

54. Samuti näeb komisjon kattuvust teatise esitaja väidete vahel, et i) ühinenud ettevõtja […]. Komisjoni arvates on mõlemad arutluskäigud ühe ja sama mõju põhimõtteliselt erinevad aspektid.

55. [Komisjon ei suuda kontrollida teatise esitaja sellekohast väidet.]

56. Teise väite puhul ei välista komisjon võimalust, et tehing vähendaks mingil määral ühinenud ettevõtja võrgu piirkulusid võrreldes poolte piirkuludega ilma ühinemiseta. Samas on komisjon arvamusel, et teatise esitaja väited olematute või väiksemate võrgu piirkulude kohta ei rahulda ühinemispõhisuse ja kontrollitavuse kriteeriumeid. Komisjon ei nõustu väitega, et ühinenud ettevõtja võrgu piirkulud oleksid null, ning komisjon ei saa kontrollida teatise esitaja oletatavat ühinenud ettevõtja võrgu piirkulude taset, kuna kasutatav mudel on väga piiratud võimalustega ning teatise esitaja on esitanud ebapiisavalt vajalikke andmeid. Kuid isegi kui väide, et ühinenud ettevõtja piirkulud oleksid null, oleks kontrollitav ja ühinemispõhine, ei oleks nende kulude kokkuhoiu ülekandumine klientidele piisav, et tasakaalustada stiimulit hinnatõusuks, ning tehing tooks sellegipoolest tõenäoliselt kaasa hindade olulise kasvu.

57. Samuti on komisjon arvamusel, et teatise esitaja väited kasulikkuse kohta seoses kõrgemast kvaliteedist tuleneva suurema konkurentsisurvega EE-le ja Vodafone'ile ei vasta kontrollitavuse, ühinemispõhisuse ja tarbijate kasu kriteeriumidele, kuna need kasulikud mõjud põhinevad suures osas eeldustel ja väidetel, mille komisjon on juba tagasi lükanud.

58. Seoses teatise esitaja väitega, et mastaabisääst ja püsikulude kokkuhoid aitaks ühinenud ettevõtjal teha tulevikus investeeringuid ja omandada rohkem spektrit, on komisjon seisukohal, et püsikulude kokkuhoiust saadav efekt ei tooks tarbijatele kasu isegi juhul, kui see oleks kontrollitav ja ühinemispõhine. Lisaks arvab komisjon, et tehingu tulemusel väidetavalt paranev suutlikkus omandada spektrit ei ole kontrollitav ning igal juhul ei tõestanud teatise esitaja, kuidas see efekt tarbijatele kasu tooks.

VIII. **KOHUSTUSED**

a. **Menetlus ja esitamise ajad**

59. Vastuväidetes tuvastatud konkurentsiprobleemide kõrvaldamiseks esitas teatise esitaja kolmel korral kohustused: esimese kohustuste paketi esitas teatise esitaja 2. märtsil 2016 („esimesena esitatud kohustused"). 15. märtsil 2016 esitas teatise esitaja muudetud kohustused („teisena esitatud kohustused"). Komisjon alustas 18. märtsil 2016 teisena esitatud kohustuste turupõhisuse kontrolli („turupõhisuse kontroll"), mis oli suunatud 1) Ühendkuningriigi olemasolevatele ja potentsiaalsetele tulevastele mobiilsideteenuste osutajatele, telekommunikatsioonisektori taristuteenuste osutajatele ning ühendustele MVNO Europe ja iMVNOx; 2) riiklikele telekommunikatsioonisektori reguleerimisasutustele, sealhulgas Ofcom-ile. Lisaks esitasid teisena esitatud kohustuste kohta oma seisukohad Ühendkuningriigi, Saksamaa ja Madalmaade riiklikud konkurentsiametid. Pärast turupõhisuse kontrolli esitas teatise esitaja 6. aprillil 2016 uue paketi kohustusi („kolmandana esitatud kohustused").

b. **Teisena esitatud kohustuste kirjeldus**

60. Teisena esitatud kohustuste hulka kuulusid järgmised elemendid: 1) uuest turuletulijast operaatoriga seotud kohustus; 2) Tesco Mobile'iga seotud kohustus; 3) võrgujagamise kohustus; 4) hulgituruga seotud kohustus.

i) *Tesco Mobile'iga seotud kohustus*

61. Tesco Mobile'iga seotud kohustuse raames lubab Three kõigepealt loovutada oma 50 % osaluse Tesco Mobile'is.

62. Teiseks lubab Three pakkuda Tesco Mobile'ile […] jooksul võimsuspõhist hulgilepingut. Three teeks Three ja Tesco Mobile'i vahel kokkulepitava iga-aastase tasu eest kättesaadavaks […] % võrgu võimsusest. Three teeks sätestatud võimsuse kättesaadavaks tingimusel, et Tesco Mobile'il on oma põhivõrk. Ajani, mil Tescol oma põhivõrku ei ole, lubab Three jätkata praegu O2 UK ja Tesco Mobile'i vahel kehtivat juurdepääsu hulgimüügi kokkulepet.

ii) *Uuest turuletulijast operaatoriga seotud kohustus*

63. Uuest turuletulijast operaatoriga seotud kohustuse järgi lubab Three esiteks loovutada tähtajatu osalise võrguomandi kuni […] % võimsuse ulatuses („võimsusosa") võrgus ühele või kahele uuest turuletulijast operaatorile. Uu(t)est turuletulija(te)st operaatori(te) kasutatav minimaalne võimsus on ajas muutuv. Uuest turuletulijast operaatoril on keelatud võimsust edasi müüa.

64. Uu(t)est turuletulija(te)st operaator(id) maksab (maksavad) Threele võrguomandi hüvitamiseks fikseeritud hinda, mis annab talle/neile õiguse võimsusosa kasutamiseks. Lisaks maksab (maksavad) uuest turuletulijast operaator(id) iga-aastaselt oma omandiosaluse suurusele vastava osa jooksvatest käituskuludest ning Three jaoks võrguga seoses tekkivad jooksvad kapitali säilitamise ja parandamise kulud pluss kapitalitulu.

65. Uu(t)est turuletulija(te)st operaatori(te)l on mittediskrimineeriv juurdepääs võrgu kõigile elementidele ning kõigile olemasolevatele ja tulevastele võrgus rakendatavatele raadiotehnoloogiatele, funktsioonidele ja teenustele. Uu(t)est turuletulija(te)st operaator(id) peab (peavad) tagama oma põhivõrgu(d).

66. Uu(t)est turuletulija(te)st operaatori(te)le antakse Three tehnoloogia ja võrgu arenduskavade kohta ajakohast teavet ja nõu. Threele jääb ainukontroll kõigi võrgu käitamist ja võrku investeerimist puudutavate otsuste üle. Three arutab heas usus uu(t)est turuletulija(te)st operaatori(te) taotlusi võrku tehtavate investeeringute kohta, mis ei kuulu arenduskavasse. Kui selliste investeeringute suhtes kokkuleppele ei jõuta, rakendatakse need kas täielikult uuest turuletulijast operaatori kulul (kui investeeringut on tehniliselt võimalik võrgus uuest turuletulijast operaatori enda kasutuseks eraldada) või Three poolse piiratud rahalise panusega (mille eest Three saab täieliku õiguse vastavat investeeringut kasutada).

67. Osaline omand ei ole […] aasta jooksul üleantav. Selle perioodi möödumisel võib seda üle anda, arvestades Three ostueesõigust.

68. Uuest turuletulijast operaator võib taotleda, et osaline omand võimaldatakse talle raadioliidese prioriseerimise teel, näiteks 4G MOCNi või samaväärse funktsionaalsuse abil.

69. Teiseks võtab Three kohustuse pakkuda uu(t)est turuletulija(te)st operaatori(te)le võimaluse kasutada eksklusiivselt […] MHz spektris tagatud võimsust teistel spektriribadel, mis kuuluvad praegu O2 UK-le („sihtspektri kasutamise optsioon"). Sihtspektri kasutamise optsioon oleks kättesaadav alates […] aasta möödumisest osalise võrguomandi omandamisest ning selle suhtes kohaldataks mitmeid tingimusi.

70. Kolmandaks võtab Three kohustuse pakkuda uu(t)est turuletulija(te)st operaatori(te)le võimalust omandada O2 UK („O2 UK loovutamise optsioon"). O2 UK loovutamise optsiooni saaks kasutada alates […] möödumisest osalise võrguomandi loovutamisest ning selle suhtes kohaldataks mitmeid tingimusi. Kui uu(t)est turuletulija(te)st operaator(id) peaks eelistama selle asemel osaluse omandamist Threes, lubab Three seda taotlust heas usus arutada.

71. Viimasena jääb Three otsustada, kas pakkuda osalist võrguomandit ühele või kahele uuest turuletulijast operaatorile. Kahe uuest turuletulijast operaatori puhul oleks neist ühe võimsusosa vähemalt […] %. Sihtspektri kasutamise optsiooni või O2 UK loovutamise optsiooni peaks rakendama see uuest turuletulijast operaator, kellel on […] % osalus. Samuti võib Three otsustada anda ainult […] % osalise omandi, tingimusel, et Tesco Mobile'ile kättesaadavaks tehtav võimsusosa oleks […] % asemel samuti […] %.

iii) *Võrgujagamise kohustus*

72. Neljas komponent on võrgujagamise kohustus, millega Three kohustub muu hulgas: 1) pakkuma EE-le mitmeid MBNLi lepingute muudatusi, sealhulgas vaidluste lahendamise kiirmenetlust, et võimaldada ühepoolseid võrguinvesteeringuid, leppima EE-ga kokku uue äriplaani, lähtudes olemasolevast äriplaanist, ning loobuma EE juhtimises toimuvate muudatuste järgselt teatud otsuste puhul otsustava hääle õigusest; 2) kujundama Beaconi võrgu ettenähtud tähtaja jooksul lõplikult välja, pakkuma Vodafone'ile uue aktiivse jagamise kokkuleppe sõlmimist, välja arvatud […] osas juhul, kui see lõpetatakse ühinenud ettevõtja poolt, ning pakkuma Vodafone'ile 4G-liikluse edastamise teatud reeglite alusel osadeks jaotamist; 3) rakendama kindlat võrgustruktuuri („eelistatud kava" variatsioon, mille alusel ühinenud ettevõtja kohustuks osalema Beaconi võrgus ja kasutama umbes […] täiendavat MBNLi tugijaama); ning 4) tugevdama MBNLi ja Beaconiga seotud teabetõkkeid. MBNLi äriplaan ja Beaconi aktiivse jagamise kokkulepe hõlmaks perioodi kuni […].

iv) *Hulgituruga seotud kohustus*

73. Hulgituruga seotud kohustuse alusel kohustub Three nende virtuaalsete mobiilsideoperaatorite puhul, kellel on juba kas Three või O2 U2-ga virtuaalse mobiilsideoperaatori leping, mis ei sisalda juurdepääsu 4G-teenustele, pakkuma 4G-teenuste lisamist samade tariifidega, mida rakendatakse 3G-teenuste puhul (st lisakuludeta).

74. Nende virtuaalsete mobiilsideoperaatorite puhul, millel ei ole Three ega O2 UK-ga virtuaalse mobiilsideoperaatori lepingut, kohustub Three pakkuma sellistele uutele virtuaalsetele mobiilsideoperaatoritele hulgijuurdepääsu (sh 4G-le). Tingimusi võrreldakse Three ja O2 UK pakutavate tingimustega tehingu elluviimise kuupäeval, võttes arvesse virtuaalse mobiilsideoperaatori suurust ja tüüpi, toodete ja teenuste liike, mahtusid, hindu, äri- ja tegevusmudelit ning muid asjakohaseid ärilisi tingimusi. Kõnealune kohustus jätkub 10 aastat pärast tehingu elluviimist või kuni varasema kuupäevani, mil HG3I lõpetab sellise tehnoloogia pakkumise oma lõppklientidele.

c. **Teisena esitatud kohustuste hindamine**

75. Hoolimata mõningasest huvist uuest turuletulijast operaatoriga seotud kohustuse ning Tesco Mobile'iga seotud kohustuse vastu andis turupõhisuse kontroll kõigi teisena esitatud kohustuste elementide suhtes negatiivse tulemuse. Turupõhisuse kontrolli tulemuste alusel leidis komisjon, et teisena esitatud kohustused ei lahenda tuvastatud konkurentsiprobleeme.

76. Tesco Mobile'iga seotud kohustuse puhul oli komisjoni arvates ebakindel, kas O2 50 % osaluse loovutamine Tesco Mobile'is kunagi tegelikult toimuks. Võimsuspõhise hulgilepingu suhtes ei võetud kindlat kohustust, vaid tehti ainult pakkumine, ning komisjoni arvates ei olnud kindel, kas Tesco Mobile saaks kokkuvõttes selle võimsuspõhise hulgilepingu alusel hulgijuurdepääsu. Isegi kui see nii oleks, olid komisjoni arvates teisena esitatud kohustustes sätestatud lepingu tingimused mitme elemendi osas ebaselged. Lisaks ei pidanud komisjon pakutavat […] % võimsust O2 võrgus piisavaks selleks, et Tesco Mobile saaks turul lühiajalises, keskmises ja pikas perspektiivis konkureerida. Samuti ei nõustunud komisjon teatise esitaja väitega, et Tesco Mobile'iga seotud kohustus (isegi koos uuest turuletulijast operaatoriga seotud kohustusega) vähendaks eeldatavaid hinnatõuse (või kaotaks need üldse).

77. Sarnaselt pidas komisjon uuest turuletulijast operaatoriga seotud kohustust (isegi koos Tesco Mobile'iga seotud kohustustega) ebapiisavaks jaeturul tuvastatud konkurentsiprobleemide kõrvaldamiseks. Eelkõige oleks uuest turuletulijast operaator jäänud hostimist pakkuvast mobiilsideoperaatorist äriliselt ja tehniliselt sõltuvaks. Tema kulude struktuur ei oleks võimaldanud tal rakendada teiste turuosaliste, eriti mobiilsideoperaatorite suhtes konkurentsipiiranguid ning tal oleks olnud ainult väga piiratud võime oma pakkumiste diferentseerimiseks, kaasa arvatud kvaliteedi poolest. Samuti oli uuest turuletulijast operaatori kasvupotentsiaal küsitav. Peale selle ei olnud mitmed uuest turuletulijast operaatoriga seotud kohustuse elemendid, sealhulgas sellised ärilised tingimused nagu uuest turuletulijast operaatori kantavad iga-aastased kulud piisavalt selged. Lisaks sihtspektri kasutamise optsioonile ja O2 UK loovutamise optsioonile oli viimasena rida teisi uuest turuletulijast operaatorile pakutavaid elemente valikulised ning nende rakendamise ebakindlust arvestades ei saanud neid teisena esitatud kohustuste piisavuse hindamisel arvesse võtta.

78. Võrgujagamise kohustuse osas tekkis võrgujagamise seotud järjekindluseta ja ebakindlaid punkte paljudele senistele lisaks, selle asemel et ebakindlust kõrvaldada. Võrgujagamise kohustus oli olemuslikult vastuolus teatise esitaja kirjeldatud plaanidega, mille kohaselt ta kohustus rakendama Beaconi võrgus üleriigilist võrgustikku, pakkudes samal ajal Beaconi võrgu loovutamist […] möödumisel ühinemisest. Lisaks ei kõrvaldanud võrgujagamise kohustus ühinemisjärgse olukorraga seotud ebakindlust, kuna puudus garantii (ja oli koguni ebatõenäoline), et EE või Vodafone nõustuks pakkumistega, mida tehingupool lubas kohustuse raames teha.

79. MBNLi lepingutes kavandatavad muudatused ei olnud piisavad, et hoida pärast ühinemist ära BT/EE konkurentsipositsiooni kahjustamist. Pooled kavandatavatest täpsustustest või muudatustest pelgalt kordasid olemasolevaid lepingulisi kohustusi. Tegevdirektori otsustava hääle kaotamine ning vaidluste lahendamise kiirmehhanismi lisamine ei suuda konkurentsiprobleeme kõrvaldada. Väide, et kumbki MBNLi pool ei saa ühelgi moel võimalust teise poole ühepoolseid kasutuselevõtutoiminguid viivitada või häirida, on liiga põhjendamata ning rakendamise mõttes ebakindel. Vaidluste lahendamise kiirmehhanism ei aita säilitada BT/EE praegust võimet teha ühepoolseid investeeringuid. Three pakutava äriplaani ebaselge kirjeldus, mis põhiosas kordab Three olemasolevaid kohustusi, on samuti tehingust tekkivate probleemide kõrvaldamiseks ebapiisav.

80. Beaconiga seotud võrgujagamise kohustus ei olnud piisav välistamaks võimalust, et tehing kahjustab Vodafone'i konkurentsipositsiooni. Isegi kui teatise esitaja pakuks pärast aktiivse jagamise ühepoolset lõpetamist […] aktiivse jagamise jätkumist, ei oleks see Vodafone'i jaoks tõenäoliselt vastuvõetav. Vodafone'i ja O2 poolt 2012. aastal Beaconi loomisel Ofcomile esitatud teabe kohaselt oli […] Beaconi kokkulepete olemuslik osa, ilma milleta ei oleks pooled aktiivset jagamist alustanud. Seetõttu tegi komisjon järelduse, et Vodafone ei võtaks pakkumist tõenäoliselt vastu ning et kohustused ei kõrvaldaks aktiivse jagamise lõpetamisest Vodafone'i konkurentsipositsioonile tekkivat kahju.

81. Tööstusharu investeeringute vähenemise osas tooks kohustustega kavandatav võrgujagamise olukord kaasa ühe sõltumatu BT/EE võrgu ja kaks Vodafone'i ja ühinenud ettevõtja aktiivselt jagatavat võrku, millest ühel oleks parem 4G-võimsuse kiht. See vähendab tõenäoliselt kõigi ülejäänud mobiilsideoperaatorite investeeringuid kogu tööstusharus.

82. Hulgituruga seotud kohustus olemasolevate virtuaalsete mobiilsideoperaatorite suhtes oli pelgalt pakkumine, mille tingimused ja seetõttu ka atraktiivsus olemasolevate virtuaalsete mobiilsideoperaatorite jaoks olid parimal juhul ebaselged. 4G-juurdepääsu oleks võimaldatud kogu 10-aastase tähtaja vältel praeguste 3G hindadega. Arvestades andmeside kulude vähenemist, mida mobiilsideoperaatorid saaksid üle kanda, ei oleks virtuaalsed mobiilsideoperaatorid suutnud võrku omavate mobiilsideoperaatoritega keskpikas ega pikas perspektiivis konkureerida. Peale selle ei sisaldanud kohustus tulevast tehnoloogiat nagu näiteks 5G. Uute virtuaalsete mobiilsideoperaatoritega seoses oli hulgituruga seotud kohustus samuti pelgalt pakkumine. Hulgituru hindade võrdlusaluseks oleksid olnud olemasolevad tingimused ning seetõttu oleksid need tõenäoliselt olnud keskpikas ja pikas perspektiivis samuti konkurentsivõimetud. Lisaks oli ka võrdlusprotsess ebaselge. Peale selle ei hõlmanud ka see kohustus tulevast tehnoloogiat nagu näiteks 5G.

d. **Kolmandana esitatud kohustuste kirjeldus**

83. Kolmandana esitatud kohustused koosnevad teisena esitatud kohustuste seas juba pakutud kohustustest muudetud kujul. Võrguplaanide kindlusega seotud kohustus, mis oli osa teisena esitatud kohustuste võrgujagamise kohustusest, on muudetud omaette kohustuseks. Lisaks kohustub teatise esitaja pakkuma Virgin Mediale võimsuspõhist hulgilepingut („Virgin Mediaga seotud kohustus").

84. Teatise esitaja muutis võimsuse määratlust (nii et see hõlmaks nii Three kui ka O2 võrkude võimsust) ning võrgu määratlust, millel seda võimsust Tesco Mobile'ile, uuest turuletulijast operaatori(te)le ja Virgin Mediale pakutaks (O2 võrk).

i) *Tesco Mobile'iga seotud kohustus*

85. Peale võimsuse määratluse muudatuse ei tehtud Tesco Mobile'iga seotud kohustuses olulisi muudatusi.

ii) *Uuest turuletulijast operaatoriga seotud kohustus*

86. Olulisemad muudatused uuest turuletulijast operaatoriga seotud kohustustes on loetletud alljärgnevates punktides:

87. Esiteks täpsustas teatise esitaja minimaalse Gbps-ides väljendatud võimsusosa esimeseks kuni viiendaks aastaks. Ajavahemikku, milleks uuest turuletulijast operaator peaks võtma kohustuse minimaalse võimsusosa kasutamise kohta pärast […] aasta möödumist, on pikendatud […] aasta võrra ja see kestab nüüd […] aasta möödumiseni.

88. Teiseks muudeti uuest turuletulijast operaatori makstavaid jooksvaid tasusid järgmiselt: Uuest turuletulijast operaator maksaks kulupõhiseid tasusid, mida mõõdetakse proportsionaalselt valitud võimsusosaga. Kulubaasi peaksid kokku leppima teatise esitaja ja uuest turuletulijast ettevõtja ning see sisaldaks kulupõhist kapitalitulu.

89. Kolmandaks võib uuest turuletulijast operaator pakkuda alates […] aastast virtuaalsetele mobiilsideteenuste osutajatele hulgijuurdepääsu kuni […] % ulatuses oma valitud võimsusosast.

90. Neljandaks ei kehti võrguosaluse üleandmise suhtes enam teatise esitaja ostueesõigust.

91. Viiendaks omistataks uuest turuletulijast operaatori taotletavatele ühepoolsetele investeeringutele teatise esitaja investeeringutega sama prioriteetsustase.

92. Kuuendaks sisaldab uuest turuletulijast operaatoriga seotud kohustus nüüd uuest turuletulijast operaatorile võimalust teatud punktidest ja investeeringutest loobuda. Loobumine ei oleks aga võimalik seoses nende punktide või teenustega, mis tooks kaasa võrgu katvuse, võimsuse, kiiruse või kulude paranemise.

93. Seitsmendaks rakendataks kõigi uuest turuletulijast operaatori ja teatise esitaja vahel ühepoolsete investeeringutega seoses tekkivate vaidluste puhul, mida ei suudeta vastastikusel kokkuleppel lahendada, vaidluste lahendamise kiirmenetlust.

94. Kaheksandaks on muudetud O2 UK loovutamise optsiooni selliselt, et O2 UK üleandmine ei jõustuks enne niinimetatud „Beaconi ühtse võrgu tugijaamade" kasutuselevõttu, mis on Beaconi lepingute alusel nõutav […].

95. Lisaks tuleb uuest turuletulijast operaatoriga seotud kohustus nüüd täita enne tehingu teostamist.

iii) *Virgin Mediaga seotud kohustus*

96. Virgin Mediaga seotud kohustuse raames kohustub teatise esitaja pakkuma Virgin Mediale võimsuspõhise hulgilepingu sõlmimist lepingu alusel, millele viidatakse kolmandana esitatud kohustustes nimetusega *Virgin Mobile Short Form Wholesale Agreement* (Virgin Mobile'i hulgilepingu lühivorm).

97. Teatise esitaja teeks […]aastaseks perioodiks Virgin Mediale kättesaadavaks umbes […] % Three ja O2 summaarsest võimsusest moodustava võimsusosa, mis antaks kasutada O2 võrgus.

98. Hüvituseks selle võimsuse eest maksaks Virgin Media teatise esitajale tasu, mis on sätestatud Virgin Mobile'i hulgilepingu lühivormis, mis põhimõtteliselt näeb ette kuni […]. aasta lõpuni fikseeritud Gbps hinna valitud võimsusosa eest ning alates […]. aastast kuni kokkuleppe kehtivuse lõpuni summa, mis arvutatakse kõnealuse lepingu 3. liites sätestatud kulu- ja hinnameetodi alusel. Virgin Media minimaalne rahaline kohustus moodustaks […] alates teenuse alustamisest kuni selle […] aasta lõpuni.

99. Kui uuest turuletulijast operaator kasutaks O2 UK loovutamise optsiooni, pakuks H3GI samaväärset võimsuslepingut Virgin Mediale.

100. Samuti kohustub teatise esitaja tegema selle pakkumise Virgin Mobile'ile […] päeva jooksul alates tingimusliku heakskiitmisotsuse vastuvõtmisest komisjonis. Pakkumine jääks kehtima […] kuuks alates selle kättesaamisest Virgin Media poolt.

iv) *Võrguplaanide kindlusega seotud kohustus*

101. Võrguplaanide kindlusega seotud kohustuse raames kohustub teatise esitaja, arvestades võrgujagamise kohustusi, kasutama kõiki Beaconi tugijaamu konsolideeritud võrgu katvuse ja võimsuse baasina ning kasutama vähemalt […] MBNL tugijaama.

102. Lisaks kohustub teatise esitaja võtma […] kasutusele […] MHz allalingi spektri O2 võrgus, et jätkata vähemalt […] signaali edastamist Beaconi tugijaamadest ning võimaldada Three klientidel rännelda Beaconi võrgus ainult praeguste Beaconi lepingute raames lubatud ulatuses.

103. Samuti lisas teatise esitaja kohustuse saavutada 31. detsembriks 2017 vähemalt 96 % elanikkonna katmine 4G-leviga ning täita 31. detsembriks 2018 oma 4G litsentsist tulenevad elanikkonna 4G-leviga katmise kohustused, ning lisas ka kohustused teha uuest turuletulijast operaatorile kättesaadavaks mis tahes O2 võrgus ja teatise esitajale kuuluvas raadiojuurdepääsuvõrgus kasutatav spekter, mis tehakse teatise esitaja klientidele kättesaadavaks O2 võrgus.

v) *Võrgujagamise kohustus*

104. BT/EE-ga seotud võrgujagamise kohustuse raames kohustub teatise esitaja pakkuma BT/EE-le MBNLi muutmise lepingut põhimõtteliselt käesolevatele kohustustele lisatud lepingu projektiga samadel tingimustel. Lisaks võtab teatise esitaja ühepoolselt kohustuse lepingu projekti teatud elementide osas juhul, kui BT/EE ei võta pakkumist vastu.

105. Lepingu projekt sisaldab sätteid, mis käsitlevad ühinenud ettevõtja tegevust võrgu integreerimisel, teabetõkkeid, miinimumtugijaamade kohustust, tugijaamu, milles Three ei kasuta üle […] MHz spektrit, tugijaamu, milles Three kasutab […] spektrit, integreerimiskulusid, hüvitist integreerimistegevustest tekitatud kahju eest, ühepoolseid kasutuselevõtutoiminguid, vaidluste lahendamise kiirmehhanisme, äriplaani, nende õiguste üleandmist ja loovutamist, mille Three omandas pärast seda, kui BT omandas EE.

106. Ühepoolse kohustusena juhuks, kui BT/EE seda pakkumist vastu ei võta, kohustub teatise esitaja loobuma kõigist MBNLi lepingutest tulenevatest õigustest seista vastu ühepoolsetele kasutuselevõtutoimingutele BT/EE tugijaamades, mis ei edasta liiklust Three nimel, loobuda kõigist MBNLi lepingutest tulenevatest õigustest tõstatada tehnilises komitees küsimusi, mis ei ole olemuslikult tehnilised või seotud käitamisega, järgida kavandatava lepingu 1. lisas sätestatud vaidluste lahendamise kiirmehhanismi kõigi probleemide korral, mis on olemuslikult tehnilised või seotud käitamisega ning tekitavad vaidlusi BT/EE-ga, kiita heaks 10-aastane äriplaan kooskõlas kavandatava lepingu 2. lisas sätestatud äriplaaniga ning loobuda oma MBNL juhtimissätetest tulenevatest õigustest pärast BT/EE juhtimises toimuvaid muudatusi.

vi) *Hulgituruga seotud kohustus*

107. Hulgituruga seotud kohustust on sisuliselt muudetud, nii et see hõlmab ka 5G-teenuseid.

e. **Kolmandana esitatud kohustuste hindamine**

108. Hoolimata teisena esitatud kohustustega võrreldes tehtud edasiarendustest on komisjon seisukohal, et kolmandana esitatud kohustused ei lahenda konkurentsiprobleeme.

109. Kuigi Tesco ja teatise esitaja leppisid lähtetingimustes kokku, ei oleks Tesco Mobile'iga seotud kohustus isegi koos uuest turuletulijast operaatoriga seotud kohustuse ja Virgin Mobile'iga seotud kohustusega piisav, et lahendada jaeturul tekkivaid konkurentsiprobleeme. Eelkõige ei ole need tingimused osa kolmandana esitatud kohustustest, mistõttu neid ei saa kohustuse piisavuse hindamisel arvesse võtta. Seetõttu jääb ebaselgeks, kas O2 50 %-lise osaluse loovutamine Tesco Mobile'is saaks tegelikkuseks. Sarnaselt jääb ka võimsuspõhine hulgileping pelgaks pakkumiseks ning kolmandana esitatud kohustustes osutatud lepingutingimused jäävad mitmes punktis ebaselgeks. Hoolimata sellest, et võimsusosa arvutatakse nüüd ka Three võimsust sisaldaval alusel, jääks pakutava […] % võimsuse puhul Tesco potentsiaal abonendibaasi kasvatamisel piiratuks. Samuti ei nõustu komisjon endiselt teatise esitaja väitega, et Tesco Mobile'iga seotud kohustus (isegi koos uuest turuletulijast operaatoriga seotud kohustusega) vähendaks eeldatavaid hinnatõuse (või kaotaks need üldse).

110. Sarnaselt leiab komisjon hoolimata lähtetingimuste kokkuleppimisest Sky ja teatise esitaja vahel, et uuest turuletulijast operaatoriga seotud kohustus jääb (isegi koos kolmandana esitatud kohustuste teiste elementidega) ebapiisavaks, et kõrvaldada jae- ja hulgitasandil tuvastatud konkurentsiprobleemid. Eelkõige ei ole need tingimused osa kolmandana esitatud kohustustest, mistõttu neid ei saa kohustuse piisavuse hindamisel arvesse võtta.

Uuest turuletulijast operaator jääks hostimist pakkuvast mobiilsideoperaatorist endiselt äriliselt ja tehniliselt sõltuvaks, tema kulustruktuur ei võimaldaks tal rakendada teiste turuosaliste, eriti mobiilsideoperaatorite suhtes konkurentsipiiranguid, ning tal oleks väga piiratud võime oma pakkumisi, sealhulgas kvaliteedi poolest diferentseerida. Ka uuest turuletulijast operaatori kasvupotentsiaal jääb jätkuvalt piiratumaks kui see, mida prognoosib teatise esitaja. Pealegi jäävad mitmed uuest turuletulijast operaatoriga seotud kohustuse elemendid, sealhulgas selle kulustruktuur ebaselgeks. Lisaks sihtspektri kasutamise optsioonile ja O2 UK loovutamise optsioonile olid rida teisi uuest turuletulijast operaatorile pakutavaid elemente valikulised ning nende rakendamise ebakindlust arvestades ei saanud neid esitatud kohustuste piisavuse hindamisel arvesse võtta.

111. Virgin Mediaga seotud kohustuse tingimused on teatud määral ebaselged. Samuti on see kohustus pelgalt pakkumine võimsuspõhise hulgilepingu sõlmimiseks, mille elluviimine on ebakindel. Isegi kui Virgin Media pakkumise vastu võtaks, jääksid üles Tesco Mobile'iga seotud kohustuse puhul kirjeldatuga sarnased probleemid seoses Virgin Mediale kättesaadavaks tehtava võimsuse suurusega.

112. Võrguplaanide kindlusega seotud kohustused ei ole piisavad, et kõrvaldada märkimisväärset ebakindlust tulevase tehingujärgse võrgujagamise olukorra suhtes. Kuna teisena esitatud kohustustega võrreldes tehtud muudatused seonduvad pigem uuest turuletulijast operaatoriga kui suurendavad kindlust BT/EE või Vodafone'i jaoks, on hinnang põhimõtteliselt sama kui teisena esitatud kohustuste puhul.

113. Kavandatav leping BT/EE-ga ei lahenda BT/EE konkurentsipositsiooniga seotud probleeme. Eelkõige ei väheneks oluliselt Three võime viivitada või häirida ühepoolseid kasutuselevõtutoiminguid, kuna teatud toimingute eelneva heakskiidu tingimuseks on seatud samade kriteeriumide täitmine, mis üleüldse võimaldasid Threel ühepoolseid toiminguid blokeerida või häirida. Seetõttu on ka ebatõenäoline, et BT/EE sellise pakkumise vastu võtaks. BT/EE-ga seotud ühepoolne kohustus on põhiolemuselt sama sellega, mida pakuti teisena esitatud kohustuste raames, ning eespool nendega seoses esitatud arutluse tulemusel ka tõenäolise kahju heastamiseks ebapiisav.

114. Vodafone'i suhtes võetavate kohustustega seoses on kolmandana esitatud kohustused valdavalt samasugused kui teisena esitatud kohustused ning seetõttu ei lahenda ka need konkurentsiprobleeme. Sama kehtib ka ühinenud ettevõtja konsolideerimisplaanide ebakindlusega seotud probleemide puhul. Kolmandana esitatud kohustustes sisalduvad muudatused on suunatud pigem uuest turuletulijast operaatorile kui BT/EE-le või Vodafone'ile.

115. Kuigi hulgituruga seotud kohustust muudeti nii, et see hõlmab ka 5G-teenuseid, jäävad selle puhul alles teisena esitatud kohustuse puhul tuvastatud puudused, eriti seoses kavandatava hulgijuurdepääsu hinnakujundusega. Seetõttu on hulgituruga seotud kohustus hulgiturul tekkivate konkurentsiprobleemide kõrvaldamiseks ebapiisav.

IX. **JÄRELDUS JA ETTEPANEK**

116. Kõike eelnevat arvesse võttes järeldab komisjon, et tehing takistaks oluliselt tõhusat konkurentsi siseturul või selle olulisel osal ühinemismääruse artikli 2 lõike 3 tähenduses. See tuleneb asjaolust, et tehing tooks kaasa horisontaalsed kooskõlastamata konkurentsivastased mõjud Ühendkuningriigi mobiilsideteenuste jaeturul, kuna see sisaldab oluliste konkurentsipiirangute kadumist, mida pooled praegu teineteise ja teistele konkurentide suhtes rakendavad, ning samuti seetõttu, et tehing vähendab tõenäoliselt ühe või mõlema poole võrgujagamiskokkuleppe partneriks olevate mobiilsideoperaatorite avaldatavat konkurentsisurvet ning vähendaks kogu tööstusharus tehtavaid investeeringuid võrgutaristusse. Lisaks tooks tehing kaasa kooskõlastamata konkurentsivastased mõjud Ühendkuningriigi üldkasutatavatele mobiilsidevõrkudele juurdepääsu ja üldkasutatavates mobiilsidevõrkudes kõne algatamise hulgiturul, vähendades hulgijuurdepääsu pakkuvate teenuseosutajate arvu.

117. Kolmandana esitatud kohustused ei kõrvalda Ühendkuningriigi mobiilsideteenuste jaeturul ning üldkasutatavatele mobiilsidevõrkudele juurdepääsu ja üldkasutatavates mobiilsidevõrkudes kõne algatamise hulgiturul tuvastatud konkurentsiprobleeme täielikult ega ole igakülgselt kõikehõlmavad ja tõhusad.

118. Seetõttu kuulutatakse tehing ühinemismääruse artikli 8 lõike 3 kohaselt siseturu ja EMP lepinguga kokkusobimatuks.

B lisa kokkuvõte

1. B lisas hindab komisjon teatise esitaja väidet, mille kohaselt näitavad mobiilside sektoris viimasel ajal toimunud ühinemiste andmed, et sellised tehingud suurendavad konkurentsi. Selle seisukoha kinnituseks esitas teatise esitaja dokumendi selle kohta, millist mõju avaldas 2012. aasta lõpus Austrias teostatud Orange Austria („Orange") omandamine Hutchison 3G Austria („H3G") poolt konkurentsile ja klientide heaolule. Teatise esitaja sõnul näitab uuring, et Austrias toimunud ühinemine tõi kaasa hinnalanguse, investeeringute kasvu ja üldise positiivse mõju klientide heaolule. Veel kommenteeris teatise esitaja teisi hiljutisi uuringuid, mis tema hinnangul tema väidet toetavad.

2. Komisjon märgib oma hinnangus kõigepealt, et teistel turgudel toimunud ühinemisi tagantjärele hindavad uuringud võivad aidata mõista turukontsentreerumise üldiseid mõjusid mobiilsidesektoris. Sellegipoolest ei usu komisjon, et selliste uuringute tulemused suudaksid asendada konkreetse tehingu üksikhindamist. Seetõttu saab komisjon anda seonduvatel turgudel toimunud ühinemistel saadud kogemustele tõenditena vaid piiratud kaalu. Antud juhul, nagu ka teistel juhtudel, tugineb komisjon tehingu läbivaatusel peamiselt oma hinnangule käsiloleva juhtumi andmetele ja asjaoludele.

3. Teiseks leiab komisjon, et teatise esitaja esitatud uuring sisaldab puuduseid nii metoodika kui ka tulemuste tõlgendamise osas. Täpsemalt ei nõustu komisjon i) teatise esitaja „enne-ja-pärast-metoodikaga" ning leiab, et mobiilsideturgudel sobib ühinemiste ja turuarengute põhjusliku seose hindamiseks paremini „erinevate erinevuste" metoodika; ii) teatise esitaja ühikuhinna mõõtmisega, milles aetakse segi hinnakujunemine ning nõudluse ja tarbimise kujunemine, ning peab usaldusväärsemaks komplektset lähenemist, milles tarbimist võetakse fikseerituna; iii) teatise esitaja seisukohaga, mille kohaselt tõi ühinemine kaasa investeeringute, kvaliteedi ja klientide heaolu tõusu, kuna teatise esitaja ei lisanud piisavaid tõendeid selle kohta, et kõnealused kasvud oleksid seotud ühinemisega.

4. Kolmandaks vaatas komisjon läbi viimase aja uuringud, milles analüüsitakse mobiilsidesektoris konsolideerimise mõju turuarengutele. Komisjon on seisukohal, et kuigi kõnealused uuringud aitavad mõista turukontsentreerumise mõju mobiilsidesektoris, tuleks sektori keerukate omaduste ja piiratud andmetega seotud metodoloogiliste raskuste tõttu tõlgendada selliseid järeluuringuid ettevaatlikult, eriti kui tegemist on tulevaste ühinemisjuhtumite hindamisega. Samuti märgib komisjon, et usaldusväärsed uuringud näitavad, et „neli kolmest" ühinemisest toovad kaasa hinnatõusu ja et investeeringutega seoses ei ole saadaolevad andmed usaldusväärsete järelduste tegemiseks piisavad (kuigi kontseptuaalselt kindlamal alusel uuringud sellel alal näitavad, et ühinemistel pigem puudub mõju sektori tasemel investeeringutele).

5. Igal juhul ei usu komisjon, et tagantjärele tehtud uuringute tulemused suudaksid asendada konkreetse tehingu üksikhindamist.

C lisa kokkuvõte

1. C lisas hindab komisjon teatise esitaja väiteid, et Three ja O2 [suhteline konkurentsivõime tulevikus tõenäoliselt väheneb].

2. Enne hindamist märgib komisjon, et võrgu kvaliteet on lai mõiste, mis sõltub mitmest tegurist, sealhulgas kiirusest. Keskmine klientide kogetav kiirus suure liiklusega piirkondades ja tipptunnil sõltub suures osas saadaolevast võimsusest ja nõutavast mobiilse andmeside liiklusest. Kuigi keskmine kiirus on oluline võrgu kvaliteeti määrav tegur, on palju teisigi selliseid tegureid.

a. **Three**

3. Seoses Threega leiab komisjon, et hoolimata teiste mobiilsideoperaatorite edastatava liiklusega võrreldes väiksemast hallatavast spektrist ei ole Three võrgu [suutlikkus] praegu [piiratud] ning pakub väga head teenusekvaliteeti, mida kinnitavad paljud kliendiküsitlused. See kajastub Three viimaste aastate turuosa kasvus.

4. [Komisjoni arvates ei ole Three tõendusmaterjal veenev.]

5. [Komisjoni arvates ei ole Three tõendusmaterjal veenev.]

6. [Komisjoni hinnang erineb Three hinnangust oma suutlikkuspuudujääkide kohta.]

7. [Komisjoni hinnang tulevikusuundumuste kohta erineb Three hinnangust.]

8. [Komisjon järeldab, et Three konkurentsivõime ei vähene.]

b. **O2**

9. O2-ga seoses on komisjon arvamusel, et O2 võrk (ja eriti selle 4G-kiht) [suudab pakkuda kvaliteetset teenust]. Samuti pakub O2 võrk tema klientidele väga hea kvaliteediga teenust, mida kinnitab klientide rahulolu kõrge tase ning O2 turuosa kasv viimasel ajal.

10. Komisjon leiab, et […] O2 [suudab pakkuda oma võrgus kvaliteetset teenust].

11. [Komisjoni arvates ei ole O2 vastupidine tõendusmaterjal veenev.]

12. [Komisjoni arvates ei ole O2 tõendusmaterjal veenev.]

13. [Komisjoni hinnang tulevikusuundumuste kohta erineb O2 hinnangust.]

14. [Komisjon järeldab, et O2 konkurentsivõime tõenäoliselt ei vähene.]

[…]