

Μαρούσι, 11/04/2013

ΑΡΙΘΜ.: 687 /273

ΑΠΟΦΑΣΗ

Απευθείας Ανάθεση στην εταιρεία με την επωνυμία «GIBSON DUNN & CRUTCHER LLP», του έργου της παροχής συμβουλευτικών υπηρεσιών, σχετικά με την εξέταση θεμάτων ανταγωνισμού στην αγορά κινητής τηλεφωνίας.

Η Εθνική Επιτροπή Τηλεπικοινωνιών και Ταχυδρομείων (Ε.Ε.Τ.Τ.)

Έχοντας υπόψη:

α'. το Ν. 4070/2012 «Ρυθμίσεις Ηλεκτρονικών Επικοινωνιών, Μεταφορών, Δημοσίων Έργων και άλλες διατάξεις», και ιδίως το άρθρο 12, στοιχείο (λζ') αυτού, (ΦΕΚ 82/Α'/2012),

β'. την Κοινή Υπουργική Απόφαση αριθμ. 62189/2001 «Κανονισμός Οικονομικής Διαχείρισης της ΕΕΤΤ» (ΦΕΚ 1391/Β'/2001),

γ'. την Κοινή Υπουργική Απόφαση αριθμ. 78870/2001 «Κανονισμός Σύναψης Συμβάσεων, Προμηθειών, Υπηρεσιών και Μελετών της ΕΕΤΤ» (ΦΕΚ 1750/Β'/2001), όπως ισχύει τροποποιηθείσα, κατόπιν της ΑΠ: 383/17/13.04.2006 Απόφασης του Προέδρου της Ε.Ε.Τ.Τ. (ΦΕΚ 647/Β/24.05.2006) και της Ε.Ε.Τ.Τ. ΑΠ: 469/24/22.02.2008 (ΦΕΚ 424/Β/13.03.2008),

δ'. την Ε.Ε.Τ.Τ. ΑΠ: 237/84/03.12.2001 «Κανονισμός Διαχείρισης Δαπανών της ΕΕΤΤ και Παροχής σχετικών Εξουσιοδοτήσεων» (ΦΕΚ 1701/Β/2001),

ε'. την, από 04.03.2013, επιστολή, μέσω ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, του κ. Μ. Καρατζόγλου, Προϊσταμένου Τμήματος Παρακολούθησης Αγοράς & Ανταγωνισμού της Ε.Ε.Τ.Τ., προς το γραφείο των Βρυξελλών της εταιρείας «GIBSON DUNN & CRUTCHER LLP», με την οποία τέθηκαν οι απαιτήσεις του έργου,

στ'. την με αριθμ. πρωτ Ε.Ε.Τ.Τ. 12171/14.03.2013 προσφορά της εταιρείας «GIBSON DUNN & CRUTCHER LLP», ύψους είκοσι επτά χιλιάδων (27.000,00) Ευρώ.

Επειδή:

1. Η εταιρεία «VODAFONE – PANAFON A.E.» με την υπ'αρ. πρωτ. Ε.Ε.Τ.Τ. 12073/26.03.2012 καταγγελία της με θέμα : «Παραβίαση των Κανόνων για τον Ελεύθερο Ανταγωνισμό στην Ελληνική Αγορά Προπληρωμένης Κινητής Τηλεφωνίας από την Cosmote A.E.» καταγγέλλει τη σημαντική στρέβλωση του ανταγωνισμού που παρατηρείται, κατά την περίοδο 2007-2011, στην ελληνική αγορά προπληρωμένης κινητής τηλεφωνίας. Ειδικότερα, η ως άνω εταιρεία καταγγέλλει ότι, από το 2007, αντιμετωπίζει έντονες ανταγωνιστικές πιέσεις και φραγμούς στην ανάπτυξη και προώθηση των προϊόντων και υπηρεσιών της στην Ελλάδα, ως αποτέλεσμα των επιθετικών προσφορών της «Cosmote A.E» στην προπληρωμένη («καρτοκινητή») αγορά κινητής τηλεφωνίας. Μέσω αυτών των προσφορών, και ιδίως μέσω των τιμών που προσέφερε, στο πλαίσιο της βασικής καρτοκινητής της υπηρεσίας, του «What's up», η «Cosmote A.E.» έχει μεταμορφώσει, στη διάρκεια των τελευταίων ετών, το πεδίο της δυναμικής του ανταγωνισμού στην ελληνική αγορά και έχει, κατά συνέπεια, αποκτήσει θέση απεριόριστης ισχύος σε βάρος των άλλων παρόχων δικτύων κινητής που δραστηριοποιούνται στην ίδια αγορά. Με την καταγγελία αυτή, η εταιρεία «VODAFONE – PANAFON A.E.» ζητά από την Ε.Ε.Τ.Τ. να διερευνήσει εάν η «Cosmote A.E.» έχει προβεί σε καταχρηστική εκμετάλλευση της δεσπόζουσας θέσης που κατέχει στην ελληνική αγορά προπληρωμένης κινητής τηλεφωνίας, κατά το διάστημα 2007-2011, κατά παράβαση των ισχυουσών διατάξεων του άρθρου 2 του Ν. 3959/2011 για την προστασία του ελεύθερου ανταγωνισμού και του άρθρου 102 της Συνθήκης για τη Λειτουργία της Ευρωπαϊκής Ένωσης («ΣΛΕΕ»).
2. Η Ε.Ε.Τ.Τ. με την υπ' αριθ. 43244/Φ.391/20.11.2012 Πράξη Διεξαγωγής Ακρόασης εκκίνησε τη διαδικασία αυτεπάγγελτης εξέτασης του κατά πόσο η συμπεριφορά της εταιρείας «COSMOTE KINHTEΣ ΤΗΛΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΕΣ Α.Ε.» όπως αυτή περιγράφεται στην υπ' αρ. πρωτ. Ε.Ε.Τ.Τ. 12073/26.03.2012 Καταγγελία της εταιρείας «VODAFONE – PANAFON A.E.», αντίκειται στις διατάξεις της τηλεπικοινωνιακής νομοθεσίας (ιδίως δε στις διατάξεις της Απόφασης της Ε.Ε.Τ.Τ. ΑΠ : 661/007/19.07.2012), και στις διατάξεις της νομοθεσίας περί ανταγωνισμού (ιδίως δε του άρθρου 2 του Ν. 3959/2011).
3. Την Τρίτη 29 Ιανουαρίου 2013, διεξήχθη, στα γραφεία της Ε.Ε.Τ.Τ., ακρόαση των εταιρειών «VODAFONE – PANAFON A.E.» και «COSMOTE KINHTEΣ ΤΗΛΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΕΣ Α.Ε.», ενώπιον της ορισθείσης Επιτροπής Ακροάσεων της Ε.Ε.Τ.Τ.
4. Η διαδικασία αυτεπάγγελτης εξέτασης της συμπεριφοράς της εταιρείας «COSMOTE KINHTEΣ ΤΗΛΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΕΣ Α.Ε.» περιλαμβάνει τα ακόλουθα στάδια : (α') ορισμός αγοράς, (β') εκτίμηση ισχύος στην

αγορά, (γ') εξέταση καταχρηστικών συμπεριφορών/πρακτικών αποκλεισμού, (δ') εξέταση της συμμόρφωσης με τις διατάξεις της Τηλεπικοινωνιακής Νομοθεσίας και (ε') λήψη μέτρων.

5. Η Ε.Ε.Τ.Τ., στο πλαίσιο της ανωτέρω αυτεπάγγελτης εξέτασης, θα χρειαστεί συμβουλευτικές υπηρεσίες νομικής και οικονομικής φύσεως από εταιρεία που έχει εμπειρία στην εφαρμογή του δικαίου ανταγωνισμού και τηλεπικοινωνιακού δικαίου, καθώς και γνώση των χαρακτηριστικών της ελληνικής αγοράς κινητής τηλεφωνίας.
6. Όπως προκύπτει από τα συνημμένα στην προσφορά βιογραφικά, οι κ. Peter Alexiadis (partner της «GIBSON DUNN & CRUTCHER LLP») και Tony Shortall (υπεργολάβος της «GIBSON DUNN & CRUTCHER LLP») διαθέτουν γνώση και εμπειρία στην εφαρμογή της τηλεπικοινωνιακής νομοθεσίας και του δικαίου ανταγωνισμού. Επιπλέον, ο κ. Peter Alexiadis έχει ασχοληθεί σε βάθος με την ελληνική αγορά κινητής τηλεφωνίας, ως σύμβουλος της Ε.Ε.Τ.Τ., μεταξύ άλλων, στο έργο της ανάλυσης αγοράς και της εκτίμησης σημαντικής ισχύος στην αγορά της πρόσβασης και προέλευσης (εκκίνησης) κλήσεων στα δημόσια δίκτυα κινητής τηλεφωνίας (η οποία αντιστοιχεί στην αγορά υπ' αριθ. 15 της Σύστασης της Επιτροπής της 11ης Φεβρουαρίου 2003) και στην εξέταση της εξαγοράς της εταιρείας «Γερμανός Α.Β.Ε.Ε.» από την εταιρεία «COSMOTE KINHTEΣ ΤΗΛΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΕΣ Α.Ε.».
7. Η οικονομική προσφορά της εταιρείας «GIBSON DUNN & CRUTCHER LLP» πληροί όλες τις απαιτήσεις που ετέθησαν από το Τμήμα Παρακολούθησης Αγοράς & Ανταγωνισμού της Ε.Ε.Τ.Τ.,
8. Την υπ' αριθμ. Πρωτ. Ε.Ε.Τ.Τ. 26954/05.04.2013 εισήγηση της αρμόδιας υπηρεσίας της Ε.Ε.Τ.Τ.,

και ύστερα από προφορική εισήγηση του Προέδρου της Ε.Ε.Τ.Τ.

ΑΠΟΦΑΣΙΖΕΙ:

1. Εγκρίνει την σκοπιμότητα και την απ' ευθείας ανάθεση, στην εταιρεία «GIBSON DUNN & CRUTCHER LLP», του έργου της παροχής συμβουλευτικών υπηρεσιών, σχετικά με την εξέταση θεμάτων ανταγωνισμού στην αγορά κινητής τηλεφωνίας και ειδικότερα την εξέταση της συμπεριφοράς της εταιρείας «COSMOTE KINHTEΣ ΤΗΛΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΕΣ Α.Ε.» με βάση τις διατάξεις της τηλεπικοινωνιακής νομοθεσίας και της νομοθεσίας για την προστασία του ελεύθερου ανταγωνισμού. Το αντικείμενο της ανάθεσης είναι η παροχή στην Ε.Ε.Τ.Τ. συμβουλευτικών υπηρεσιών νομικής και οικονομικής φύσεως σε όλα τα

στάδια¹ της εξέτασης της συμπεριφοράς της εταιρείας «COSMOTE ΚΙΝΗΤΕΣ ΤΗΛΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΕΣ Α.Ε.» και ειδικότερα:

α'. Στον ορισμό της σχετικής αγοράς,

β'. Στην εκτίμηση ισχύος στην αγορά,

γ'. Στην εξέταση των πιθανών καταχρηστικών συμπεριφορών/πρακτικών αποκλεισμού,

δ'. Στην εξέταση της συμμόρφωσης με τις διατάξεις της Τηλεπικοινωνιακής Νομοθεσίας,

ε'. Στην εξέταση των μέτρων που θα πρέπει, ενδεχομένως, να ληφθούν, προκειμένου να αντιμετωπιστούν τυχόν αποτυχίες της αγοράς,

Τα παραδοτέα που αναμένεται να παρασχεθούν από τον Ανάδοχο είναι τα εξής :

1. Παραδοτέο ΠΑ : Το Παραδοτέο ΠΑ αφορά τον ορισμό της σχετικής αγοράς και θα περιλαμβάνει:
 - 1.1. Λίστα όλων των στοιχείων-δεδομένων που απαιτούνται, προκειμένου η Ε.Ε.Τ.Τ. να προβεί στον ορισμό της σχετικής αγοράς και οδηγίες για τη χρήση τους.
 - 1.2. Απαντήσεις σε ερωτήματα της Ε.Ε.Τ.Τ., σχετικά με τον ορισμό της αγοράς.
 - 1.3. Σχολιασμό και προτάσεις για βελτίωση του κειμένου της Ε.Ε.Τ.Τ., αναφορικά με τον ορισμό της σχετικής αγοράς.
2. Παραδοτέο ΠΒ : Το Παραδοτέο ΠΒ αφορά την εκτίμηση της ισχύος στην αγορά και την εξέταση των πιθανών καταχρηστικών συμπεριφορών/πρακτικών αποκλεισμού της σχετικής αγοράς και θα περιλαμβάνει:
 - 2.1. Λίστα όλων των στοιχείων-δεδομένων που απαιτούνται προκειμένου η Ε.Ε.Τ.Τ. να προβεί στην εξέταση της ισχύος στη σχετική αγορά και οδηγίες για τη χρήση τους.
 - 2.2. Απαντήσεις σε ερωτήματα της Ε.Ε.Τ.Τ., σχετικά με την εκτίμηση της ισχύος στην αγορά.
 - 2.3. Σχολιασμό και προτάσεις για βελτίωση του κειμένου της Ε.Ε.Τ.Τ., αναφορικά με την εκτίμηση της ισχύος στη σχετική αγορά.

¹ Ανάλογα με το αποτέλεσμα της εξέτασης κάποιου προηγούμενου σταδίου, υπάρχει περίπτωση κάποιο/α από τα στάδια να μην εξεταστεί. Για παράδειγμα, εάν η Ε.Ε.Τ.Τ., κατά την εκτίμηση ισχύος στην αγορά, καταλήξει στο συμπέρασμα ότι η εταιρεία «Cosmote» δεν κατέχει δεσπόζουσα θέση στην ορισθείσα αγορά, δεν συντρέχει ανάγκη εξέτασης των πιθανών καταχρηστικών συμπεριφορών/πρακτικών αποκλεισμού.

- 2.4. Λίστα όλων των τύπων καταχρηστικών συμπεριφορών που μπορούν να εξεταστούν, οδηγίες για το ποιες πιθανές καταχρηστικές συμπεριφορές/ πρακτικές αποκλεισμού πρέπει να εξεταστούν και ποια στοιχεία-δεδομένα απαιτούνται για την εξέταση.
- 2.5. Απαντήσεις σε ερωτήματα της Ε.Ε.Τ.Τ., σχετικά με την εξέταση των καταχρηστικών συμπεριφορών/πρακτικών αποκλεισμού.
- 2.6. Σχολιασμό και προτάσεις για βελτίωση του κειμένου των συμπερασμάτων της Ε.Ε.Τ.Τ., αναφορικά με τις καταχρηστικές συμπεριφορές/πρακτικές αποκλεισμού.

Στην περίπτωση που η Ε.Ε.Τ.Τ., κατά την εκτίμηση της ισχύος στην αγορά, καταλήξει στο συμπέρασμα ότι η εταιρεία «COSMOTE ΚΙΝΗΤΕΣ ΤΗΛΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΕΣ Α.Ε.» δεν κατέχει δεσπόζουσα θέση στη ορισθείσα αγορά, το παραδοτέο Πbc θα αφορά μόνο την εκτίμηση της ισχύος στην υπό εξέταση αγορά (σημεία 2.1-2.3).

3. Παραδοτέο ΠDe : Το Παραδοτέο ΠDe αφορά την εξέταση της συμμόρφωσης με τις διατάξεις της Τηλεπικοινωνιακής Νομοθεσίας και την εξέταση των μέτρων που θα πρέπει να ληφθούν, προκειμένου να αντιμετωπιστούν τυχόν αποτυχίες της αγοράς και θα περιλαμβάνει:
 - 3.1. Κατευθύνσεις, αναφορικά με τις υποχρεώσεις με τις οποίες δύναται να μην συμμορφώνεται η εταιρεία «COSMOTE ΚΙΝΗΤΕΣ ΤΗΛΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΕΣ Α.Ε.». Λίστα όλων των στοιχείων-δεδομένων που απαιτούνται, προκειμένου η Ε.Ε.Τ.Τ. να προβεί στη σχετική εξέταση και οδηγίες για τη χρήση τους.
 - 3.2. Απαντήσεις σε ερωτήματα της Ε.Ε.Τ.Τ., σχετικά με την εξέταση της συμμόρφωσης με τις διατάξεις της Τηλεπικοινωνιακής Νομοθεσίας.
 - 3.3. Σχολιασμό και προτάσεις για βελτίωση του κειμένου της Ε.Ε.Τ.Τ., αναφορικά με την εξέταση της συμμόρφωσης με τις διατάξεις της Τηλεπικοινωνιακής Νομοθεσίας.
 - 3.4. Κατευθύνσεις, αναφορικά με τα μέτρα που θα μπορούσαν να ληφθούν, προκειμένου να αντιμετωπιστούν τυχόν αποτυχίες της αγοράς.
 - 3.5. Απαντήσεις σε ερωτήματα της Ε.Ε.Τ.Τ., σχετικά με τα μέτρα που θα μπορούσαν να ληφθούν, προκειμένου να αντιμετωπιστούν τυχόν αποτυχίες της αγοράς.
 - 3.6. Σχολιασμό και προτάσεις για βελτίωση του κειμένου της Ε.Ε.Τ.Τ., αναφορικά με τα μέτρα που πρέπει να ληφθούν, προκειμένου να αντιμετωπιστούν τυχόν αποτυχίες της αγοράς.

Ανάλογα με τα αποτελέσματα της (i) εκτίμησης ισχύος στην αγορά, (ii) της εξέτασης των πιθανών καταχρηστικών συμπεριφορών/πρακτικών αποκλεισμού και (iii) της εξέτασης της συμμόρφωσης με τις διατάξεις της Τηλεπικοινωνιακής Νομοθεσίας, η εξέταση των μέτρων που θα πρέπει, ενδεχομένως, να ληφθούν προκειμένου να αντιμετωπιστούν τυχόν αποτυχίες της αγοράς μπορεί να μην απαιτείται. Σε αυτή την περίπτωση, το Παραδοτέο ΠΔΕ θα αφορά μόνο την εξέταση της συμμόρφωσης με τις διατάξεις της Τηλεπικοινωνιακής Νομοθεσίας (σημεία 3.1-3.3).

2. Εγκρίνει τη σχετική δαπάνη, η οποία ανέρχεται στο ποσόν των είκοσι επτά χιλιάδων (27.000,00) Ευρώ πλέον του αναλογούντος ΦΠΑ, ο οποίος όπου απαιτηθεί θα βαρύνει την ΕΕΤΤ. Το ποσόν θα βαρύνει τον προϋπολογισμό των ετών 2013-14 και θα καταβληθεί, ως ακολούθως:

40% με την παραλαβή του Παραδοτέου ΠΑ

30% με την παραλαβή του Παραδοτέου ΠΒC

30% με την παραλαβή του Παραδοτέου ΠΔΕ

Το έργο ολοκληρώνεται με την παραλαβή και των τριών (3) ως άνω παραδοτέων.

3. Ορίζει πενταμελή Επιτροπή Παρακολούθησης και Παραλαβής των υπηρεσιών, που συνιστούν το αντικείμενο της παρούσας, αποτελούμενης από τους Ι.Χουδαλάκη, ως Πρόεδρο και Ε.Νικηφοράκη, Ε.Κινινή, Α.Νικητόπουλο, Σ.Ορφανίδου ως Μέλη, αρμόδιας για τον έλεγχο της προόδου υλοποίησης και την παραλαβή των παραδοτέων, καθώς και για τη ρύθμιση των επιμέρους θεμάτων που δύνανται να προκύψουν, έως την ολοκλήρωση των ανωτέρω υπηρεσιών.
4. Εξουσιοδοτεί τον Πρόεδρο της Ε.Ε.Τ.Τ. για την υπογραφή της σχετικής σύμβασης.

Ο Πρόεδρος

Δρ. Λεωνίδας Ι. Κανέλλος