

2. juli 2021

Engrosmarkedet for netadgang til høj- kapacitetsinfrastruktur på et fast sted på delmarked Holstebros Omegn (M3HC)

ERHVERVSSTYRELSEN

Dahlerups Pakhus
Langelinie Allé 17
2100 København Ø

Tlf. 35 29 10 00

CVR-nr 10 15 08 17

E-post erst@erst.dk

www.erst.dk

Udkast til markedsafgørelse over for Jysk Energi A/S

ERHVERVSMINISTERIET

Afgørelse

I medfør af § 40, stk. 1, og § 41, stk. 1, i lov om elektroniske kommunikationsnet og -tjenester, jf. lovbekendtgørelse nr. 128 af 7. februar 2014 med senere ændringer (teleloven), træffer Erhvervsstyrelsen følgende afgørelse:

Med udgangspunkt i markedsanalysen, afsnit 5.7 i (bilag 1) udpeger Erhvervsstyrelsen hermed i medfør af telelovens § 40, stk. 1, Jysk Energi A/S (herefter benævnt Jysk Energi) som udbyder med stærk markedsposition (SMP) på engrosmarkedet for netadgang til højkapacitetsinfrastruktur på et fast sted på delmarked Holstebros Omegn. Erhvervsstyrelsen fastsætter i den enkelte afgørelse omfang og indhold af forpligtelserne, jf. § 41, stk. 1. Det er Erhvervsstyrelsens vurdering, at Jysk Energi, som ikke er aktiv på noget detailmarked for elektroniske kommunikationstjenester, opfylder betingelserne for rene engrosselskaber, jf. § 47b stk. 1. Jysk Energi pålægges derfor forpligtelserne i overensstemmelse med § 47b, stk. 2. Jysk Energi pålægges følgende forpligtelser på engrosmarkedet for netadgang til højkapacitetsinfrastruktur på et fast sted på delmarked Holstebros Omegn:

- **Netadgang:** Forpligtelse om netadgang, jf. telelovens § 47b, stk. 2, jf. § 42, som beskrevet i afsnit 3.1.
- **Priskontrol:** Forpligtelse om fair og rimelige priser, jf. telelovens § 47b, stk. 2, som beskrevet i afsnit 3.2.
- **Ikke-diskrimination:** Forpligtelse om ikke-diskrimination, jf. telelovens § 47b, stk. 2, jf. § 43, som beskrevet i afsnit 3.3.

Ikrafttræden m.v.

Denne afgørelse træder i kraft [afgørelsesdatoen].

Forpligtelser om netadgang, ikke-diskrimination og fair og rimelige priser træder i kraft [12 måneder efter afgørelse træffes og til den første i den efterfølgende måned].

Erhvervsstyrelsen meddeler Jysk Energi A/S¹ (herefter Jysk Energi), som den direkte forpligtede addresat, om nærværende afgørelse. For så vidt angår øvrige berørte udbydere af offentlige elektroniske kommunikationsnet eller -tjenester, vil underretningen om afgørelsen ske ved offentliggørelse på Erhvervsstyrelsens hjemmeside, jf. telelovens § 41, stk. 5.

¹ Jysk Energi A/S' aktiviteter som udbyder af elektroniske kommunikationsnet eller – tjenester findes i dag i et datterselskab til Jysk Energi A/S, Jysk Energi Fibernet A/S.

Klagevejledning

Erhvervsstyrelsens afgørelse kan påklages til Teleklagenævnet, Toldboden 2, 8800 Viborg, tlf.: 72 40 56 00, e-mail: tkn@naevneneshus.dk.

En klage skal være Teleklagenævnet i hænde senest fire uger efter, at Erhvervsstyrelsen har truffet denne afgørelse.

Opmærksomheden henledes på, at der i medfør af § 3, stk. 1, i bekendtgørelse nr. 383 af 21. april 2011 om Teleklagenævnets virksomhed skal betales et gebyr på 4.000 kr. for behandling af klager af denne type i Teleklagenævnet. Beløbet vil blive opkrævet af Teleklagenævnets sekretariat.

Indholdsfortegnelse

| | | |
|-------|--|----|
| 1 | Formål | 6 |
| 2 | Regulering | 8 |
| 2.1 | Mulige forpligtelser i henhold til teleloven | 8 |
| 2.2 | Markedssituationen på delmarked Holstebros Omegn | 10 |
| 2.3 | Proportionalitetshensyn ved pålæggelse af forpligtelser | 11 |
| 3 | Forpligtelser | 13 |
| 3.1 | Forpligtelse om netadgang | 13 |
| 3.1.1 | Regelgrundlag | 13 |
| 3.1.2 | Indhold af forpligtelsen om netadgang til højkapacitetsinfrastruktur på et fast sted | 14 |
| 3.1.3 | Begrundelse for forpligtelsen om netadgang | 17 |
| 3.2 | Forpligtelse om priskontrol | 19 |
| 3.2.1 | Regelgrundlag | 19 |
| 3.2.2 | Indhold af forpligtelse om fair og rimelige priser | 20 |
| 3.2.3 | Begrundelse for forpligtelse om fair og rimelige priser | 20 |
| 3.3 | Forpligtelse om ikke-diskrimination | 21 |
| 3.3.1 | Regelgrundlag | 21 |
| 3.3.2 | Indhold af forpligtelse om ikke-diskrimination | 22 |
| 3.3.3 | Begrundelse for forpligtelse om ikke-diskrimination | 22 |

Til denne afgørelse hører følgende bilag:

- Bilag 1: Markedsanalyse af engrosmarkederne for netadgang til højkapacitetsinfrastruktur på et fast sted (M3HC)
- Bilag 2: Høringsnotat til markedsanalyse af engrosmarkederne for netadgang til højkapacitetsinfrastruktur på et fast sted (M3HC)
- Bilag 3: (Indgår først i endelig afgørelse)

Forord

Dette dokument med bilag indeholder Erhvervsstyrelsens udkast til markedsafgørelse for engros-markedet for netadgang til højkapacitetsinfrastruktur på et fast sted på delmarked Holstebros Omegn.

Erhvervsstyrelsen gennemførte fra 18. december 2019 til 31. januar 2020 en høring over udkast til produktmarkedsafgrænsning, fra 24. april til 20. maj 2020 en høring over udkast til geografiske markedsafgrænsning og endelig fra 8. juli til 24. august 2020 en høring over udkast til markedsanalyse med SMP-udpegning. Høringsnotat til udkast til markedsanalyse og et revideret udkast til markedsanalysens afsnit 5 vedrørende markedsudvikling på de 21 geografiske delmarkeder er blevet offentliggjort den 4. december 2020. Høringsnotatet fremgår af bilag 2, og bemærkninger fra høringerne er i relevant omfang indarbejdet i bilag 1, der indeholder udkast til markedsanalyse inklusive produktmarkedsafgrænsning og geografisk markedsafgrænsning.

Efter høringen over dette afgørelsesudkast vil Erhvervsstyrelsen behandle de indkomne bemærkninger og i relevant omfang tilrette afgørelsesudkastet. Styrelsen vil i den forbindelse udarbejde et høringsnotat. Afslutningsvis skal markedsafgørelserne notificeres til EU-Kommissionen efter reglerne i Kommissionens henstilling om form, indhold, tidsfrist og detaljeringsniveau i anmeldelser efter procedurene i artikel 32 i Kodeks. EU-Kommissionen har en måned til at komme med eventuelle bemærkninger.

Når Kommissionen har afgivet sine bemærkninger, vil Erhvervsstyrelsen indarbejde disse, hvorefter der træffes endelig afgørelse.

1 Formål

Det fremgår af telelovens § 1, at lovens formål er at fremme et velfungerende og innovationspræget marked for elektroniske kommunikationsnet og -tjenester til gavn for slutbrugerne (i det følgende også benævnt detailkunderne).

Endvidere fremgår det af § 1, stk. 2, at myndighederne ved varetagelsen af opgaver efter teleloven bl.a. skal iagttage følgende til gavn for slutbrugerne:

- 1) Fremme konnektivitet og adgang til og ibrugtagning af net med meget høj kapacitet.
- 2) Fremme konkurrencen inden for udbud af elektroniske kommunikationsnet og -tjenester, herunder reel infrastrukturbaseret konkurrence.
- 3) Fremme forudsigelighed i reguleringen ved at sikre en ensartet tilsynspraksis i samarbejde med andre medlemsstaters myndigheder, Sammenslutningen af Europæiske Tilsynsmyndigheder inden for Elektronisk Kommunikation (BEREC), Frekvenspolitikgruppen (RSPG) og Europa-Kommissionen.
- 4) Sikre, at udbydere af elektroniske kommunikationsnet eller -tjenester behandles lige.
- 5) Anvende EU-retten på en teknologineutral måde, medmindre dette strider mod øvrige mål efter denne lov.
- 6) Fremme effektive investeringer og innovation i ny og forbedret infrastruktur.
- 7) Tage behørigt hensyn til lokale forhold for infrastruktur, konkurrence og slutbrugerforhold i forskellige geografiske områder, herunder ejerforhold og grundlaget for administration af lokal infrastruktur.
- 8) Kun indføre forhåndsregulerende forpligtelser, i det omfang det er nødvendigt for at sikre effektiv og holdbar konkurrence i slutbrugernes interesse, og lempe eller ophæve sådanne forpligtelser, så snart betingelserne herfor er opfyldt.

Det fremgår af bemærkningerne til afsnit IV i teleloven, at lovens regler om den sektorspecifikke konkurrenceregulering af telemarkedet for det første har til formål at sikre, at der indgås samtrafik-aftaler mellem alle udbydere af elektroniske kommunikationsnet eller -tjenester, så detailkunder forbundet til forskellige net kan få forbindelse til hinanden, og at udbydere af elektroniske kommunikationsnet eller -tjenester, der indgår forhandlinger om samtrafik eller netadgang, ikke risikerer, at oplysninger, der afgives til en anden udbyder i forbindelse med sådanne forhandlinger, misbruges eller uretmæssigt videregives til uvedkommende.

For det andet fastsætter reglerne procedurer for, via markedsundersøgelser, at konstatere konkurrenceproblemer på telemarkedet og opstiller mekanismer, Erhvervsstyrelsen derefter kan anvende til at afhjælpe konstaterede konkurrenceproblemer.

Reguleringen af telemarkederne på europæisk niveau har til formål at fremme konkurrence, det indre marked, slutbrugernes interesser og konnektivitet. Den danske teleregulering skal understøtte disse formål. Derfor forudsættes det, at den danske regulering af området for elektroniske kommunikationsnet og -tjenester sker på en måde, der sikrer en harmoniseret tilgang til EU-lovgivningen. Det indebærer bl.a., at Erhvervsstyrelsen ved administrationen af den sektorspecifikke

konkurrenceregulering skal inddrage de retningslinjer og henstillinger m.v., som kommer fra Kommissionen, og medvirke til øget regulatorisk koordinering og sammenhæng på europæisk niveau gennem Sammenslutningen af Europæiske Tilsynsmyndigheder inden for Elektronisk Kommunikation (BEREC).

UDKAST

2 Regulering

I det følgende beskrives de forpligtelser, som Erhvervsstyrelsen efter teleloven kan pålægge en udbyder med stærk markedsposition, konkurrencesituationen på det konkrete delmarked, som afgørelsen vedrører, samt hvilke forpligtelser Erhvervsstyrelsen ud fra en proportionalitetsvurdering har valgt konkret at pålægge. I det følgende beskrives de forpligtelser, som Erhvervsstyrelsen efter teleloven kan pålægge en udbyder med stærk markedsposition, konkurrencesituationen på det konkrete delmarked, som afgørelsen vedrører, samt hvilke forpligtelser Erhvervsstyrelsen ud fra en proportionalitetsvurdering har valgt konkret at pålægge.

2.1 Mulige forpligtelser i henhold til teleloven

Af telelovens § 41, stk. 1, fremgår det, at Erhvervsstyrelsen skal pålægge udbydere med en stærk markedsposition, jf. lovens § 40, stk. 1, en eller flere forpligtelser som nævnt i § 41, stk. 2, jf. dog § 41, stk. 3 og 6. For udbydere med en stærk markedsposition, som opfylder betingelserne for rene engrosselskaber, jf. § 47b stk. 1, pålægges forpligtelserne i overensstemmelse med § 47b, stk. 2.

Som udgangspunkt pålægger Erhvervsstyrelsen dog ikke forpligtelser efter § 41, stk. 1, i de tilfælde, hvor SMP-udbyderen over for Erhvervsstyrelsen har afgivet tilsagn, som på tilstrækkelig vis kan imødegå de konstaterede konkurrenceproblemer på markedet, og som styrelsen har gjort bindende ved tilsagnsafgørelse, jf. telelovens § 47a, 47c og 47d.

Udbydere med stærk markedsposition pålægges forpligtelser til at tilbyde andre udbydere af offentlige elektroniske kommunikationsnet eller -tjenester aftaler om netadgang på vilkår og betingelser, som er i overensstemmelse med de forpligtelser, som udbyderen pålægges, jf. telelovens § 34, stk. 2.

Det fremgår af telelovens § 41, stk. 1, 2. pkt., at Erhvervsstyrelsen i den enkelte markedsafgørelse fastsætter omfang og indhold af forpligtelserne. Formålet med forpligtelserne er at fremme en konkurrencebaseret elektronisk kommunikationssektor.

De forpligtelser, som Erhvervsstyrelsen pålægger udbydere med en stærk markedsposition, skal tilpasses de særlige omstændigheder på de relevante markeder. Samtidig skal forpligtelserne adressere de konkurrencemæssige problemer, som er identificeret i analysen af de relevante markeder.

Den nærmere definition og afgrænsning af forpligtelserne foretages i telelovens §§ 41a- 47, § 47b stk. 2, samt i den enkelte markedsafgørelse. De enkelte forpligtelser og de produkter, forpligtelserne knytter sig til, skal fastlægges og defineres konkret i den enkelte markedsafgørelse og gennem Erhvervsstyrelsens øvrige afgørelsesaktivitet. Dermed sikres, at anvendelsen af forpligtelserne kan være dynamisk og fleksibel med henblik på, at Erhvervsstyrelsen kan tilpasse de konkrete forpligtelser i forhold til de konkurrenceproblemer, som er konstateret på det pågældende produkt- eller tjenestemarked.

Afgrænsningen af produkterne samt de pålagte forpligtelser skal følge proportionalitetsprincippet og tage udgangspunkt i de konkurrenceproblemer, der er konstateret på markedet, jf. afsnit 5.7 i bilag 1.

Følgende forpligtelser kan ifølge telelovens § 41, stk. 2, jf. §§ 41 a-47, pålægges en vertikalt integreret udbyder med en stærk markedsposition:

- Forpligtelse om adgang til anlægsinfrastruktur.
- Forpligtelse om netadgang.
- Forpligtelse om ikke-diskrimination.
- Forpligtelse om transparens.
- Forpligtelse om regnskabsmæssig opsplitning.
- Forpligtelse om priskontrol.
- Forpligtelse om funktionel adskillelse.

Erhvervsstyrelsen kan i særlige tilfælde og efter indhentelse af samtykke fra Kommissionen pålægge udbydere med stærk markedsposition andre forpligtelser end de ovenfor nævnte, jf. telelovens § 41, stk. 3.

Over for rene engrosselskaber, kan Erhvervsstyrelsen som udgangspunkt kun pålægge følgende forpligtelser, jf. telelovens § 47b, stk. 2²:

- Forpligtelse om netadgang.
- Forpligtelse om ikke-diskrimination.
- Forpligtelse om fair og rimelige priser.

Som rene engrosselskaber anses ifølge teleloven § 47b, stk. 1, selskaber, der:

- 1) ikke har datterselskaber under koncernen, som har aktiviteter på detailmarkedet,
- 2) ikke gennem sine ejere eller aktionærer, der kan udøve kontrol over virksomheden, er involveret på detailmarkedet, og
- 3) ikke har eksklusivaftale eller en anden aftale, der de facto udgør en eksklusivaftale, med alene et enkelt selskab, der er aktiv på detailmarkedet.

De pålagte forpligtelser i denne afgørelse har til formål at imødegå de konstaterede konkurrenceproblemer på nærværende engrosmarked, jf. nedenfor.

² Jf. LOV nr. 1833 af 8. december 2020, der bl.a. implementerer artikel 80, stk. 2, i Europa-Parlamentets og Rådets direktiv 2018/1972/EU af 11. december 2018 om oprettelse af en europæisk kodeks for elektronisk kommunikation (omarbejdning) i den danske telelov.

2.2 Markedssituationen på delmarked Holstebros Omegn

Som det er beskrevet i markedsanalysen, afsnit 5.7 – Delmarked Holstebros Omegn (bilag 1), var dækningen med højkapacitetsinfrastruktur på dette delmarked, der omfatter 27.600 husstande, samlet set på 76 pct. i 2020. 9 pct. af husstandene er dækket med mere end ét konkurrerende coax- eller fibernet. Fibernet dækker 67 pct. af husstandene i området, mens coax-net dækker 17 pct.

Jysk Energi, som er den regionale energi- og fibernetkoncern, er områdets absolut største selskab målt på dækning. Jysk Energi dækkede i 2020 65 pct. af husstandene på delmarkedet med selskabets fibernet. Jysk Energi har alene aktiviteter på engrosmarkedet og er således at betragte som en ren engrosudbyder i telelovens forstand. Selskabet Altibox er den eneste engroskunde hos Jysk Energi og leverer produkter på detailmarkedet via Jysk Energis fiberinfrastruktur.

TDC er det eneste andet selskaber, der har en betydelig tilstedeværelse på delmarkedet, og dækker i 2020 18 pct. af husstandene på delmarkedet. TDC's dækning er primært udgjort af coax-net, men selskabet har også i minimal udstrækning dækning med fibernet i området.

Jysk Energi har med deres fibernet den absolut højeste markedsandel på 79 pct. på engrosmarkedet. Det næststørste selskab, TDC, har en markedsandel på 18 pct. på engrosmarkedet og en markedsandel på 16 pct. på detailmarkedet.

Der er således tale om et engrosmarked med en begrænset parallel dækning med højkapacitetsinfrastruktur. Der er ganske få netejere på delmarkedet, heraf ét selskab, Jysk Energi, der har en høj markedsandel på engrosmarkedet. Da udrulning af bredbåndsinfrastruktur er behæftet med betydelige etableringsomkostninger, er der desuden høje adgangsbarrierer til engrosmarkedet.

Med en generel stigende efterspørgsel efter højhastighedsinternet på et delmarked med meget lav parallel dækning og høje adgangsbarrierer, er det nødvendigt, at der tilvejebringes netadgang til højkapacitetsinfrastrukturen på rimelige og ikke-diskriminerende vilkår, herunder prisvilkår, hvormed den tjenestebaserede konkurrence sikres til fordel for detailkunderne.

Jysk Energis position på delmarkedet betyder, at selskabet har mulighed for at handle uafhængigt af engroskunder og konkurrerende selskaber. Selskabet vil eksempelvis kunne hæve engrosprisen til et niveau, der giver selskabet en overnormal profit. Engroskunden kan overvælde denne prisstigning til detailkunderne, som kun i begrænset omfang vil kunne vælge en anden udbyder.

Jysk Energis position som en ren engrosudbyder betragtes, alt andet lige, som et potentielt bedre udgangspunkt for velfungerende konkurrence på detailmarkedet, end hvis selskabet var vertikalt integreret. Det skyldes, at Jysk Energi, i modsætning til et vertikalt integreret selskab, er afhængig af at afsætte sit engrosprodukt eksternt på markedet for overhovedet at opnå en indtjening, og der er ikke risiko for forskelsbehandling mellem eksterne tjenesteudbydere og egen detailforretning. Dette løser dog ikke hele konkurrenceproblemet. Hvis den pågældende netejer enten er alene om at have infrastrukturen på markedet eller på en stor del af markedet, så vil tjenesteudbyderne være

afhængige af adgangen til fibernet, hvis de vil konkurrere om detailkunderne på delmarkedet. I den situation vil netejeren, alt andet lige, kunne fastsætte priser og vilkår uafhængigt af konkurrencen på markedet i øvrigt.

Tjenesteudbydere oplever også, at kundebasen på kobbernettet, som der er reguleret adgang til, bliver reduceret i takt med, at detailkundernes behov ikke længere opfyldes af kobbernettets ydeevne. Tjenesteudbydere må derfor vælge mellem at indgå aftaler med de højkapacitetsnet, der er, eller vælge at udgå af markedet. Jysk Energi råder over det absolut største og mest udbyggede højkapacitetsnet på delmarked Holstebros Omegn. Tjenesteudbydernes købermagt er dermed begrænset, og omvendt er Jysk Energis styrke i forhandlingssituationen forhøjet. Dermed er det problematisk at klarlægge, hvorvidt selskabets engrosåbning i praksis er en kommercielt bæredygtig engrosadgang, når de adgangssøgende parter er tvunget til at få adgang for at konkurrere på detailmarkedet.

Det er derfor afgørende for konkurrencen og i sidste ende detailkunderne på markedet, at det sikres, at tjenesteudbydere kan benytte Jysk Energis fibernet på rimelige og ikke-diskriminerende vilkår, herunder priser, med henblik på at levere bredbåndstjenester til detailmarkedet.

Erhvervsstyrelsen har ud fra en samlet vurdering udpeget Jysk Energi som udbyder med en stærk markedsposition (SMP) på delmarkedet Holstebros Omegn³, og derfor pålægger Erhvervsstyrelsen med denne afgørelse Jysk Energi en række forpligtelser, med henblik på at løse de konstaterede konkurrenceproblemer, jf. afsnit 3.

2.3 Proportionalitetshensyn ved pålæggelse af forpligtelser

Som beskrevet ovenfor skal de forpligtelser, som Erhvervsstyrelsen pålægger en part, følge proportionalitetsprincippet og tage udgangspunkt i de konkurrenceproblemer, der er konstateret på markedet.

Helt overordnet lægger Erhvervsstyrelsen i nærværende afgørelse vægt på, at Jysk Energi i telelovens forstand er at betragte som et rent engrosselskab,⁴ og forpligtelserne, som selskabet pålægges, er således udformet i overensstemmelse hermed. Det betyder, at der som udgangspunkt foreligger en mere begrænset regulatorisk værktøjskasse.

Erhvervsstyrelsen har fundet grundlag for at pålægge følgende forpligtelser over for Jysk Energi på engrosmarkedet for netadgang til højkapacitetsinfrastruktur på et fast sted, delmarked Holstebros Omegn:

³ Se side 2, sektion 2.

⁴ Det skyldes at selskabet ikke er aktiv på detailmarkedet og heller ikke er kontrolleret af en virksomhed, som er aktiv på detailmarkedet, og endvidere ikke er forpligtet til at handle med en enkelt selvstændig udbyder senere i forsyningskæden, som følge af en eksklusivaftale eller en aftale, som i realiteten udgør en eksklusivaftale.

- Forpligtelse om netadgang (afsnit 3.1).
- Forpligtelse om fair og rimelige priser (afsnit 3.2).
- Forpligtelse om ikke-diskrimination (afsnit 3.3).

Erhvervsstyrelsen vurderer, at disse forpligtelser i deres konkrete udformning er nødvendige og tilstrækkelige givet de markedsforhold, der er beskrevet i markedsanalysen og resumeret ovenfor.

Erhvervsstyrelsen har endvidere i vurderingen taget højde for, at det delmarked, hvorpå Jysk Energi opererer, er et lille marked med et relativt begrænset antal husstande og dermed et begrænset antal potentielle detailkunder. Det har, som beskrevet i SMP-udpegningen (bilag 1), betydning for den søgning, der vil være fra tjenesteudbydere i forhold til at indgå aftaler om anvendelse af fibernettet.

3 Forpligtelser

I dette afsnit specificerer og begrundes Erhvervsstyrelsen indholdet af følgende forpligtelser, som Jysk Energi pålægges i henhold til regelgrundlaget, på delmarked Holstebros Omegn:

- Netadgang
- Priskontrol
- Ikke-diskrimination

3.1 Forpligtelse om netadgang

Erhvervsstyrelsen specificerer og begrundes i det følgende afsnit indholdet af forpligtelsen om netadgang.

3.1.1 Regelgrundlag

Erhvervsstyrelsen fastsætter i den enkelte afgørelse omfang og indhold af forpligtelserne, jf. § 41, stk. 1. For udbydere med en stærk markedsposition, som opfylder betingelserne for rene engrosselskaber, jf. § 47b stk. 1, kan Erhvervsstyrelsen i medfør af § 47b, stk. 2, pålægge udbyderen en forpligtelse om netadgang i overensstemmelse med § 42.

Det følger af telelovens § 42, stk. 1, at der ved forpligtelse om netadgang forstås en forpligtelse om, at SMP-udbydere skal tilbyde fysisk eller virtuel netadgang til nærmere fastsatte dele af udbyderens netelementer, tjenester og associerede faciliteter. SMP-udbyderen kan herunder pålægges at imødekomme rimelige anmodninger om indgåelse eller ændring af aftaler om netadgang. Bestemmelsen oplyser herefter følgende eksempler på elementer, som kan indgå i en netadgangsforpligtelse:

1. At give adgang til og mulighed for at anvende specifikke fysiske netelementer og tilhørende faciliteter i nødvendigt omfang, herunder ubundet adgang til abonnentledninger og afsnit heraf.
2. At give adgang til specifikke aktive eller virtuelle netelementer og tjenester.
3. At forhandle med reelle hensigter med udbydere af offentlige elektroniske kommunikationsnet eller -tjenester, der ansøger om adgang.
4. At opretholde adgang til faciliteter, der tidligere er givet adgang til.
5. At tilbyde bestemte tjenester på engrosbasis til tredjeparters videresalg.
6. At tilbyde fri adgang til tekniske grænseflader, protokoller eller andre nøgleteknologier, der er afgørende for tjenesternes eller virtuelle nettjenesters interoperabilitet.
7. At tilbyde samhusning, virtuel samhusning eller andre former for fælles brug af associerede faciliteter, herunder fælles brug af bygninger, adgangsveje til bygninger, kabler i bygninger, master, antenner, tårne og andre støttekonstruktioner, kabelkanaler, ledningskanaler, kabelbrønde og skabe.

8. At tilbyde bestemte tjenester, der er nødvendige for at sikre interoperabilitet mellem net og forbindelse mellem slutbrugere, herunder faciliteter til intelligente netjenester eller roaming på mobile net.
9. At tilbyde adgang til driftsstøttesystemer eller lignende softwaresystemer, der er nødvendige for at skabe reelle konkurrenceforhold.
10. At tilbyde fysisk eller logisk sammenkobling af kommunikationsnet eller netfaciliteter.
11. At tilbyde adgang til tilknyttede tjenester såsom tjenester vedrørende identitet, geografisk placering og tilstedeværelse.

Telelovens § 42, stk. 2, fastlægger herefter, hvilke forhold Erhvervsstyrelsen navnlig skal tage hensyn til, når styrelsen fastsætter en netadgangsforpligtelse:

1. Om den igangværende markedsudvikling teknisk og økonomisk muliggør at bruge eller installere konkurrerende faciliteter under hensyntagen til karakteren og typen af de involverede netadgangs- og samtrafikordninger,
2. den forventede teknologiske udvikling, som påvirker udformningen og forvaltningen af net,
3. behovet for at sikre teknologineutralitet, som sætter parterne i stand til at udforme og forvalte deres egne net,
4. om det er praktisk muligt at tilbyde den foreslåede netadgang i betragtning af den forhåndenværende kapacitet,
5. hvor store startinvesteringer ejeren af faciliteten skal foretage set i forhold til de offentlige investeringer og de risici, der er forbundet hermed, især hvad angår investeringer i net med meget høj kapacitet og risikoniveauer forbundet hermed,
6. behovet for at sikre den frie konkurrence på længere sigt, specielt i form af en økonomisk effektiv infrastrukturbaseret konkurrence og innovative forretningsmodeller, som støtter bæredygtig konkurrence, herunder infrastrukturbaseret konkurrence, der er baseret på saminvestering,
7. eventuelle relevante intellektuelle rettigheder og
8. udbuddet af paneuropæiske tjenester.

Forpligtelsen udformes af Erhvervsstyrelsen på baggrund af de konkrete forhold, der gælder på markedet, med henblik på at imødegå de konstaterede konkurrenceproblemer.

3.1.2 Indhold af forpligtelsen om netadgang til højkapacitetsinfrastruktur på et fast sted

Jysk Energi skal tilbyde tjenesteudbydere, der anmoder herom, netadgang til selskabets fiberinfrastruktur på delmarked Holstebros Omegn, hvor Jysk Energi er udpeget som udbyder med stærk markedsposition.

Forpligtelsen indebærer ikke adgang for tjenesteudbydere til at anmode Jysk Energi om etablering af nye fiberforbindelser.

Forpligtelsen indebærer, at:

Jysk Energi skal tilbyde lokal, fysisk netadgang til fiberstrækningen fra detailkundens nettermine-ringspunkt frem til den første central eller det første fiberdistributionspunkt, hvor det er muligt at opsamle trafikken fra detailkunden og bringe den videre i eget net.

Netadgangen kan omfatte en enkelt fiber, fiberpar eller flere enkeltfibre.

Forpligtelsen indebærer endvidere, at:

Jysk Energi er forpligtet til at foretage de omkoblinger og sammenstyknings, der er nødvendige for, at der kan etableres fiberforbindelser frem til detailkunderne.

Jysk Energi skal tilbyde netadgangen uafhængig af fibernettets nettopologi, herunder skal Jysk Energi give fysisk netadgang til fiber, som indgår i punkt-til-punkt-fibernet såvel som i punkt-til-multipunkt-fibernet.

Jysk Energi skal tilbyde alle funktionaliteter, der er nødvendige for at understøtte tjenesteudbyderes mulighed for at anvende de ovenfor specificerede netadgangsprodukter til udbud af detailprodukter. Det kan eksempelvis være funktionalitet, der muliggør et udbud af tv-tjenester. Herudover skal Jysk Energi tilbyde adgang til accessoriske delelementer (associerede faciliteter), der er nødvendige for, at tjenesteudbydere, har reel mulighed for at anvende netadgangsprodukterne på samme måde, som hvis de havde produceret netadgangsprodukterne selv.

Jysk Energi skal eksempelvis sikre den nødvendige sammenkobling af net med henblik på, at tjene-steudbydere kan opsamle og videretransportere datatrafikken (samhusning). Det skal desuden være muligt for tjenesteudbydere at vælge en anden operatør til at forestå videretransporten. Dette er nærmere specificeret i afsnit 3.1.2.1.

Jysk Energi skal imødekomme alle rimelige anmodninger om indgåelse eller ændring af aftaler om netadgangsprodukterne og forhandle med reelle hensigter med de tjenesteudbydere, der anmoder om netadgang.

Jysk Energi skal foretage mindre, nødvendige tilpasninger af nettet.

Jysk Energi skal opretholde adgang til faciliteter, som der tidligere er givet adgang til.

Jysk Energi skal tilbyde fri adgang til tekniske grænseflader, protokoller eller andre nøgleteknologier, der er afgørende for tjenesternes interoperabilitet.

Jysk Energi skal tilbyde tjenester, der er nødvendige for at sikre interoperabilitet mellem net og forbindelse mellem slutbrugere, herunder faciliteter til intelligente net-tjenester.

Jysk Energi skal tilbyde adgang til driftsstøttesystemer eller lignende softwaresystemer, der er nød-vendige for at skabe reelle konkurrenceforhold.

Jysk Energi skal tilbyde adgang til tilknyttede tjenester såsom tjenester vedrørende identitet, geogra-fisk placering og tilstedeværelse.

Jysk Energi skal sikre, at opfyldelsen af forpligtelsen til netadgang sker redeligt, rimeligt og rettidigt. Jysk Energi må fx ikke i administrationen af forpligtelsen til netadgang indføre procedurer, kriterier, krav, definitioner eller noget andet tiltag, der er egnet til at forsinke, begrænse eller udelukke opfyldelsen af forpligtelsen til netadgang, medmindre dette er sagligt begrundet i beskyttelsesværdige hensyn.

Jysk Energi skal imødekomme en konkret anmodning fra en tjenesteudbyder om indgåelse eller ændring af en aftale om netadgang, i det omfang anmodningen er forholdsmæssig og berettiget.

I vurderingen af forholdsmæssighed og berettigelse finder samme proportionalitetshensyn anvendelse, som anvendes i forbindelse med Erhvervsstyrelsens pålæggelse af forpligtelserne. I tilfælde hvor anmodningen ikke er teknisk gennemførlig, kompromitterer nettets integritet, eller er uforholdsmæssigt byrdefuld set i forhold til formålet med netadgangen, kan Jysk Energi afslå den konkrete anmodning.

3.1.2.1 Forpligtelse om adgang til samhusning

Samhusning er et accessorisk delelement, der knytter sig til netadgangsproduktet lokal fysisk netadgang til fiber. Jysk Energi skal derfor, i forlængelse af adgang til netadgangsproduktet, tilbyde den nødvendige adgang til fælles udnyttelse af bygninger m.v. (samhusning) med henblik på sammenkobling af netelementer og dermed videretransport af datatrafikken, jf. telelovens § 42, stk. 1, jf. § 42, stk. 1, nr. 7.

Det er en betingelse for adgang til samhusning, at denne understøtter den samhusningsberettigedes aktiviteter på engrosmarkedet for netadgang højkapacitetsinfrastruktur, og samhusning skal således aftages i sammenhæng med netadgangsprodukterne på engrosmarkedet.

Jysk Energi skal tilbyde adgang til samhusning på alle relevante punkter i nettet. Samhusningsforpligtelsen indbefatter, at tjenesteudbyderen skal kunne opstille, anvende og vedligeholde udstyr på disse lokationer. Tjenesteudbyderen skal desuden have mulighed for at etablere transmissionsforbindelser med henblik på håndtering og videretransport af datatrafikken.

Jysk Energi skal tilbyde en tilsvarende adgang for selskaber, der ikke selv aftager lokal fysisk netadgang (tredjepart), hvis dette sker med henblik på, at tredjeparten tilbyder håndtering og videretransport til de tjenesteudbydere, der benytter netadgangsproduktet.

Jysk Energi skal give mulighed for, at der kan foretages kabling mellem parternes udstyr med henblik på sammenkobling af nettene.

Jysk Energi skal give mulighed for, at udstyr, der samhuses med henblik på håndtering og videtransport af datatrafik, også kan anvendes til andre formål.

3.1.3 Begrundelse for forpligtelsen om netadgang

Jysk Energis stærke markedsposition betyder, at selskabet har, og indenfor den næste årrække vil have, en position, der giver Jysk Energi mulighed for i betragtelig grad at kunne handle uafhængigt af konkurrenterne. Samtidig har markedsanalysen vist, at tilstedeværelsen af tjenestebaserede udbydere udgør et væsentligt element i forhold til at sikre en effektiv konkurrence på detailmarkedet. Det gælder i områder, hvor Jysk Energi som det eneste selskab råder over infrastruktur, men også i områder med parallel infrastruktur. Derfor pålægges Jysk Energi en forpligtelse til, til enhver tid, at give netadgang på adresser på delmarked Holstebros Omegn, hvor Jysk Energi har udrullet fibernet. Formålet med forpligtelsen er at skabe grundlag for en velfungerende konkurrence på detailniveau ved at sikre detailkunderne en reel valgmulighed mellem flere udbydere af bredbåndstjenester til konkurrencedygtige priser.

Netadgang for de tjenestebaserede udbydere til Jysk Energis fibernet vil have en positiv effekt i forhold til at skabe konkurrence på detailmarkedet uanset om Jysk Energi råder over den eneste infrastruktur til detailkunden, eller der også er andre selskaber, der har etableret infrastruktur til denne. Det er således Erhvervsstyrelsens vurdering, at de tjenestebaserede udbyderes tilstedeværelse på markedet er afgørende for konkurrencesituationen, uanset om det gælder områder, hvor det primært eller udelukkende er Jysk Energi, der ejer infrastrukturen, eller områder, hvor et andet selskab har etableret parallel infrastruktur.

Ved at pålægge en forpligtelse om at tilbyde netadgang til det beskrevne produkt skabes der en adgang til Jysk Energis produktionsressourcer for tjenesteudbydere, hvorved grundlaget for konkurrence på de underliggende markeder styrkes, hvilket i sidste ende er til gavn for detailkunderne.

Forpligtelsen om netadgang reducerer barrieren for, at tjenestebaserede udbydere kan tilbyde tjenester på detailmarkedet, idet disse selskaber ikke selv skal etablere infrastruktur ud til den enkelte detailkunde.

For at sikre at netadgangen er reel, har Erhvervsstyrelsen desuden vurderet, at en række tilknyttede tjenester, funktionaliteter, systemer m.v. skal være tilgængelige i tilknytning til netadgangen. Alle disse elementer skal sikre, at netadgangen kan anvendes smidigt, og at der ikke skabes barrierer for anvendelsen af selve kerneproduktet. Det er fx afgørende, at tjenesteudbydere har adgang til foranstaltninger, der muliggør opsamling af datatrafikken, ligesom det er afgørende, at der sikres adgang til driftsstøttesystemer, bestillingssystemer m.v. Uden sikring af disse elementer, vil adgangen ikke kunne udnyttes i praksis.

Netadgangsforpligtelsen kan dog samtidig reducere Jysk Energis og andre selskabers incitament til at investere i infrastruktur, hvis adgangsforpligtelsen går videre, end hvad imødegåelse af de konstaterede konkurrenceproblemer tilsiger. Reguleringen skal derfor balancere mellem hensynet til at fremme konkurrencen og investeringer i etablering og udbygning af infrastruktur. Erhvervsstyrelsen vurderer derfor ikke, at det er proportionalt at pålægge begge typer af netadgangsprodukter (lokal fysisk adgang og central virtuel adgang), der, så længe de opfylder de specificerede kerneegenskaber, er vurderet som substituerbare engrosprodukter.

Vurderingen af, hvilket engrosprodukt (lokal eller central) selskabet forpligtes at give adgang til, beror derfor både på de konkurrencemæssige udfordringer, der er på delmarkedet, og på en proportionalitetsvurdering i forhold til det SMP-udpegede selskabs omkostninger, der er forbundet med at tilbyde netadgang, allerede eksisterende aftaleforhold, selskabs- og markedsstørrelse m.v.

Erhvervsstyrelsen vurderer ud fra ovenstående, at en forpligtelse om netadgang til et lokalt opsamlet engrosprodukt for Jysk Energi vil kunne afhjælpe de konstaterede konkurrenceproblemer, samtidig med at det er proportionalt i forhold til Jysk Energis størrelse, de omkostninger, der er forbundet med at tilbyde netadgang, og nuværende engrosudbud. Jysk Energi er et mindre selskab med et P2P-opbygget fibernet, der i en årrække har tilvejebragt lokal, fysisk adgang til én tjenesteudbyder.

Det er Erhvervsstyrelsens vurdering, at det ikke er proportionalt at pålægge Jysk Energi at skulle omlægge sit fibernet for at imødekomme efterspørgslen efter central netadgang. Erhvervsstyrelsen lægger til grund, at Jysk Energi kan tilvejebringe lokal adgang, som giver mulighed for udvikling af tjenester og ligestillede produktudbud med allerede etableret tjenesteudbydere.

Et krav om at tilvejebringe central netadgang vil medføre høje udgifter for Jysk Energi, da det vil kræve net-/systemtilpasninger. Dette vil ikke stå mål med de konkurrencefordele, der forventes at være forbundet med at give central netadgang til Jysk Energis net.

Netadgangsforpligtelsen er således ikke mere vidtgående end konkurrenceforholdene tilsiger, idet netadgang til Jysk Energis fibernet, i fravær af infrastrukturkonkurrence, er afgørende for vedvarende og bæredygtig konkurrence.

3.1.3.1 Begrundelse for forpligtelse om adgang til samhusning

For at sikre, at netadgangsforpligtelsen er reel, er det, ud over adgangen via Jysk Energis fibernet, afgørende, at tjenesteudbyderne får adgang til Jysk Energis samhusningslokaliteter tilknyttet Jysk Energis fibernet, så adgangen kan bruges på en omkostningseffektiv og hensigtsmæssig måde. Samhusning er et accessorisk delelement og således en nødvendig forudsætning for at kunne benytte netadgangen.

Hvis en forpligtelse om adgang til samhusning ikke bliver pålagt sammen med forpligtelsen til at tilbyde netadgang, vil engroskunden ikke selv have mulighed for at videretransportere datatrafikken. Dermed afskæres tjenesteudbyderen reelt fra at benytte Jysk Energis net til at udbyde bredbåndstjenester til detailkunder på en omkostningseffektiv måde.

Det er ligeledes Erhvervsstyrelsens vurdering, at en adgang til samhusning for selskaber, der ikke selv aftager lokal, fysisk netadgang (tredjepart), men som står for håndtering og videretransport på vegne af en tjenesteudbyder, der benytter netadgangsproduktet, er en nødvendig forudsætning for at sikre reel konkurrence på markedet. Adgangen til samhusning understøtter tjenesteudbyderens muligheder for udgiftsreducering i form af sparede samhusningsomkostninger for tredjeparten og reducerer derved indirekte omkostningerne for engroskunden på dette delmarked.

Muligheden for at kable internt sikrer, at de omkostninger, som selskaberne ellers ville have til håndtering af datatrafik, kan reduceres i det omfang, tjenesteudbyderen kan opnå mere fordelagtige aftaler herom med tredjeparter frem for selv at stå for det eller lade Jysk Energi stå for det.

Uden en økonomisk rentabel mulighed for at invitere en tredjepart indenfor og kable internt vil konsekvensen være, at tjenesteudbyderen bliver nødsaget til at føre et kabel fra udstyret på samhusningslokationen ud til et område uden for Jysk Energis arealer og dér foretage en sammenkobling med den part, som skal forestå den videre fremføring (brøndløsning). Denne løsning er omkostningskrævende og vil uden en adgang til at invitere tredjepart indenfor være eneste alternativ til at lade Jysk Energi forestå den videre fremføring af datatrafikken.

Erhvervsstyrelsen finder det i øvrigt berettiget, at engroskunden kan anvende samhusningen og dermed det investerede udstyr til andre typer trafik, da dette sikrer en omkostningseffektiv udnyttelse af installationen.

Samhusningsforpligtelsen er ikke mere vidtgående end de konstaterede konkurrenceproblemer tilsiger, idet adgang til samhusning er nødvendig for at sikre en reel og omkostningseffektiv adgang til markedet. Uden en sådan forpligtelse vil det ikke være muligt for tjenesteudbyderne på dette marked at videretransportere datatrafikken.

3.2 Forpligtelse om priskontrol

Erhvervsstyrelsen specificerer og begrundet i det følgende afsnit indholdet af forpligtelsen om priskontrol.

3.2.1 Regelgrundlag

Erhvervsstyrelsen fastsætter i den enkelte afgørelse omfang og indhold af forpligtelserne, jf. § 41, stk. 1, og for rene engrosselskaber skal det ske i overensstemmelse med § 47 b, stk. 2. Som prisreguleringsmetode kan rene engrosselskaber alene pålægges en forpligtelse om fair og rimelige priser, jf. § 47 b, stk. 2.

Af lovbemærkningerne⁵ fremgår det, at fastlæggelsen af fair og rimelige priser efter § 47 b, stk. 2, i modsætning til omkostningsbestemte prisfastsættelser, tager udgangspunkt i markedsprisen. Prisfastsættelse efter fair og rimelige priser indeholder en vurdering af rimeligheden af en sådan pris.

Det fremgår ligeledes, at fair og rimelige priser efter § 47 b, stk. 2, vil skulle tage udgangspunkt i den samme vurdering, som gælder i henhold til § 9 f, stk. 4, i lov om graveadgang, etablering og udnyttelse af infrastruktur til telekommunikationsformål samt udnyttelse af infrastruktur på tværs af

⁵ LOV nr. 1833 af 8/12/2020.

forsyningssektorer⁶. Af lovbemærkningerne til ændringsloven⁷ fremgår det, at ved; *"fastsættelse af prisen for adgang skal den adgangsgivende netoperatør endvidere have rimelig mulighed for at få dækket sine omkostninger, herunder en rimelig forrentning af den investerede kapital. I prisfastsættelsen kan der endvidere tages hensyn til, hvordan den adgang, der søges om, vil påvirke den adgangsgivende netoperatørs forretningsplan, herunder de investeringer, som den adgangsgivende netoperatør har foretaget eller vil foretage, navnlig investeringer i den passive fysiske infrastruktur, som der søges om adgang til. For at undgå snylteri på en netoperatørs foretagne investeringer i passiv fysisk infrastruktur, der kan påvirke konkurrencen i efterfølgende led, kan en netoperatør tage fuldt hensyn til sådanne investeringers rentabilitet. Det kan fx være ud fra netoperatørens risikoprofil, en tidsplan for investeringsafkastet, adgangsens eventuelle påvirkning af konkurrencen i efterfølgende led og som følge heraf påvirkning af priser og investeringsafkast. Endvidere kan eventuelle afskrivninger på netaktiverne på det tidspunkt, hvor der anmodes om adgang, eventuelle forretningsmodeller, der danner grundlag for investeringen, eventuelle muligheder for fælles etablering, der tidligere er blevet tilbudt den adgangssøgende netoperatør, varigheden af en eventuel aftalt opsigelsesperiode, indgå i prisfastsættelsen."*

3.2.2 Indhold af forpligtelse om fair og rimelige priser

Jysk Energi pålægges i overensstemmelse med § 47b, stk. 2, at udbyde det pålagte netadgangsprodukt til fair og rimelige priser. Forpligtelsen indebærer, at selskabet skal sikre en rimelig markedspris fastlagt samlet set ud fra en række forhold, jf. regelgrundlaget.

Vurderingen af rimeligheden af markedsprisen vil til enhver tid bero på en konkret og individuel samlet vurdering som udgangspunkt foretaget af SMP-udbyderen selv. I vurderingen af markedsprisen kan der blandt andet tages hensyn til muligheden for at få dækket omkostninger for adgang, herunder en rimelig forrentning af den investerede kapital, jf. afsnit 3.2.1 om regelgrundlaget.

I lighed med hvad der gælder efter gravelovens bestemmelser, som beskrevet under regelgrundlaget ovenfor, indebærer forpligtelsen, at SMP-udbyderen selv fastsætter markedsprisen på netadgang under betingelsen, at den fastsatte pris er fair og rimelig.

3.2.3 Begrundelse for forpligtelse om fair og rimelige priser

Erhvervsstyrelsen har i markedsanalysen fundet, at det med en stigende efterspørgsel efter højkapacitetsinfrastruktur først og fremmest er afgørende for konkurrencen på detailmarkedet, at engroskunderne får en reel adgang til højkapacitetsinfrastrukturen. Det skyldes, at tjenestebaseret konkurrence er afgørende for konkurrenceforholdene på et marked med begrænset parallel dækning og høje adgangsbarrierer.

Jysk Energi er kun aktiv på engrosniveau og udbyder alene selskabets net til andre selskaber på engrosniveau. Jysk Energis forretningsmodel giver derfor Jysk Energi incitament til at udleje sin

⁶ LBK nr. 845 af 21. august 2019.

⁷ L157; jf. Folketingstidende 2014-15, A, L 157, s. 23ff.

infrastruktur til så mange selskaber som muligt for at få dækket sine investeringer og opnå fortjeneste på brugen af nettet, hvilket kan have en positiv indvirkning på detailkonkurrencen. Som rent engrosselskab har Jysk Energi i fravær af egen detailforretning ikke mulighed for at bruge sin markedsposition til at forskelsbehandle mellem egen detailforretning og andre selskaber, der konkurrerer med selskabet på detailbredbåndsmarkedet. Til gengæld er det afgørende for konkurrencen på detailmarkedet, at tjenesteudbydere på detailbredbåndsmarkedet opnår reel adgang til højkapacitetsinfrastrukturen på delmarked Holstebros Omegn, hvor Jysk Energi er aktiv.

Tilstedeværelsen af et selskab, der udelukkende opererer på engrosniveau, fører ikke nødvendigvis til reelt konkurrencedygtige detailmarkeder.

Erhvervsstyrelsen har udpeget Jysk Energi som udbyder med SMP på delmarked Holstebros Omegn. Som følge af Jysk Energis markedsmagt, er det styrelsens vurdering, at Jysk Energi kan agere uafhængigt af konkurrenter og kunder på delmarkedet. Det er styrelsens vurdering, at der derfor er risiko for at Jysk Energi vil fastsætte urimeligt høje engrospriser til skade for konkurrencen på detailmarkedet. Erhvervsstyrelsen har samtidig i markedsanalysen (bilag 1) konstateret, at der ikke kan forventes vedvarende effektiv konkurrence på det konkrete delmarked (bilag 1, afsnit 5.7), hvor Jysk Energi er udpeget som udbyder med SMP. Det er derfor styrelsens vurdering, at Jysk Energis forretningsmodel som engrosselskab ikke alene bidrager positivt til detailkonkurrencen, og at Jysk Energi har mulighed for at udnytte sin markedsposition til skade for konkurrencen på detailmarkedet, på trods af at Jysk Energi kun er aktiv på engrosniveau.

Erhvervsstyrelsen vurderer, at det er nødvendigt at underlægge Jysk Energi prisregulering for at sikre konkurrencedygtig adgang til højkapacitetsinfrastrukturen. Jysk Energi har som rent engrosselskab ikke i samme grad som en vertikalt integreret udbyder incitament til at tage for høje priser. Den prisreguleringsmetode, som kan bringes i anvendelse overfor rene engrosselskaber, er derfor også mindre indgribende. Erhvervsstyrelsen vurderer derfor, at det er proportionalt at pålægge Jysk Energi forpligtelse om fair og rimelige priser for dermed at sikre en effektiv netadgang for tjenesteudbydere.

3.3 Forpligtelse om ikke-diskrimination

Erhvervsstyrelsen specificerer og begrundet i det følgende afsnit indholdet af forpligtelsen om ikkediskrimination.

3.3.1 Regelgrundlag

Erhvervsstyrelsen fastsætter i den enkelte afgørelse omfang og indhold af forpligtelserne, jf. § 41, stk. 1. For udbydere med en stærk markedsposition, som opfylder betingelserne for rene engrosselskaber, jf. § 47b stk. 1, kan Erhvervsstyrelsen i medfør af § 47b, stk. 2, pålægge udbyderen en forpligtelse om ikke-diskrimination i overensstemmelse med § 43.

Det følger af telelovens § 43, stk. 1 at der ved forpligtelse til ikke-diskrimination forstås en forpligtelse til, at udbydere med en stærk markedsposition skal sikre, at de under tilsvarende forhold tilbyder andre udbydere af offentlige elektroniske kommunikationsnet eller -tjenester, der udbyder tilsvarende tjenester, tilsvarende vilkår og priser, og at de udbyder tjenester og formidler oplysninger til andre på samme vilkår, til samme priser og af samme kvalitet, som gælder for tjenester, der udbydes til udbyderen selv, dennes datterselskaber eller partnere.

Telelovens § 43, stk. 2 fastslår endvidere, at kravet om ikke-diskrimination tillige omfatter situationer, hvor tjenester, som udbyderen med en stærk markedsposition udbyder til sig selv eller sine datterselskaber eller partnere, er sammensat af flere produkter, og situationer, hvor sammenlignelige tjenester udbydes i relation til eller indgår som delelementer i forskellige produkter.

3.3.2 Indhold af forpligtelse om ikke-diskrimination

Jysk Energi pålægges i medfør af telelovens § 41, stk. 1, jf. § 41, stk. 2, nr. 3, en forpligtelse om ikke-diskrimination.

Forpligtelsen om ikke-diskrimination gælder i forhold til netadgangsprodukter og delelementer heraf, for hvilke der er pålagt at give adgang til i denne afgørelse, jf. afsnit 3.1. Nye accessoriske delelementer inden for et givent netadgangsprodukt vil således også være omfattet af forpligtelsen om ikke-diskrimination.

Forpligtelsen indebærer:

- At Jysk Energi skal sikre, at Jysk Energis tjenesteudbydere, der udbyder tilsvarende tjenester under tilsvarende forhold, tilbydes tilsvarende vilkår og priser.

Et krav om tilsvarende vilkår indebærer, at Jysk Energi skal sikre, at en tjenesteudbyder, som indgår aftale med Jysk Energi om netadgang til et produkt, der er omfattet af markedsafgørelsen, får leveret netadgang på vilkår og til priser, der svarer til de vilkår og priser, andre tjenesteudbydere får, under forudsætning af at forholdene er tilsvarende.

Det er uden betydning for ikke-diskriminationsforpligtelsen, hvordan en sådan udbyder med stærk markedsposition definerer, strukturerer eller organiserer sin organisation, sine produkter eller lignende. Forpligtelsen omfatter nye underprodukter eller nye accessoriske delelementer inden for et givent hovedprodukt.

3.3.3 Begrundelse for forpligtelse om ikke-diskrimination

Med henblik på at understøtte netadgangsforpligtelsen pålægges Jysk Energi en forpligtelse om ikke-diskrimination. Ikke-diskriminationsforpligtelsen skal grundlæggende sikre, at den pålagte netadgang udbydes på lige vilkår til alle Jysk Energis tjenesteudbydere.

Det er således væsentligt, at tjenesteudbydere, som indgår aftale med Jysk Energi om netadgang vedrørende et engrosprodukt, der er omfattet af markedsafgørelsen, under tilsvarende forhold opnår

tilsvarende vilkår, herunder adgang til tilsvarende oplysninger og priser som andre tjenesteudbydere har opnået hos Jysk Energi.

Forpligtelsen om ikke-diskrimination finder anvendelse på et givent vilkår eller en given pris i sammenhæng med de øvrige aftalte vilkår eller priser i en given aftale. Jysk Energi skal således ikke tilbyde den enkelte tjenesteudbyder "cherry picking" af særlige vilkår eller priser i forskellige aftaler i forbindelse med indgåelse af aftaler om netadgang uden at tage hensyn til de øvrige vilkår og priser, der indgår i de aktuelle aftaler.

Med en forpligtelse om ikke-diskrimination understøttes konkurrencen på detailmarkederne, hvilket endvidere kan medvirke til at sikre et varieret udbud af tjenester til gavn for detailkunderne.

Hvis Jysk Energi ikke pålægges en forpligtelse om ikke-diskrimination, er der risiko for, at Jysk Energi, selvom selskabet er forpligtet til at tilbyde netadgang til fair og rimelige priser, diskriminerer mellem Jysk Energis tjenesteudbydere. Uden en forpligtelse om ikke-diskrimination kan Jysk Energi eksempelvis tilbyde nogle af Jysk Energis tjenesteudbydere ringere leverings- og fejlretningsvilkår end andre. I sådanne situationer vil effekten af at pålægge Jysk Energi en netadgangsforpligtelse kunne svækkes eller gå tabt. Dette vil betyde en svækkelse af konkurrencen på detailmarkedet og en svækkelse af den tjenestebaserede konkurrence.