



20. december 2022

# Høringsnotat til udkast til tillæg til markedsafgørelse samt tilsagnsafgørelse på engrosmarkedet for netadgang til højkapacitetsinfrastruktur på et fast sted (M3HC) på delmarked Skanderborg-Odder

**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](mailto:erst@erst.dk)  
[www.erst.dk](http://www.erst.dk)

**ERHVERVS MINISTERIET**



# Introduktion

I det følgende beskrives processen vedrørende den nationale høring over Erhvervsstyrelsens udkast til tillæg til markedsafgørelse og tilsagnsafgørelse over for AURA Energi a.m.b.a. (efterfølgende benævnt AURA) på engrosmarkedet for højkapacitetsinfrastruktur på et fast sted (M3HC) på delmarked Skanderborg-Odder og den efterfølgende fællesskabshøring i form af notifikation til EU-Kommissionen (herefter Kommissionen) samt Kommissionens tilbagemelding herpå.

## Den nationale høring

Erhvervsstyrelsen har i perioden 20. september 2022 til og med 14. oktober 2022 gennemført en national høring over udkast til tillæg til markedsafgørelse samt tilsagnsafgørelse over for AURA på engrosmarkedet for netadgang til højkapacitetsinfrastruktur på et fast sted (M3HC) på delmarked Skanderborg-Odder.

Erhvervsstyrelsen har modtaget høringssvar fra TDC NET, Nuuday, Altibox og Forbrugerrådet Tænk. Sidstnævnte havde ingen konkrete bemærkninger til høringsmaterialet, men understregede vigtigheden generelt af, at der sikres et velfungerende og konkurrencepræget marked til gavn for forbrugerne.

I dette høringsnotat gengiver og besvarer Erhvervsstyrelsen de væsentligste bemærkninger fra TDC NET, Nuuday og Altibox.

For høringssvarene i sin helhed henvises til Erhvervsstyrelsens hjemmeside:

<https://erhvervsstyrelsen.dk/igangvaerende-markedsundersogelse-paa-engrosmarkederne-bredbaand-marked-3>

Ud over afsnittet nedenfor, som beskriver resultatet af fællesskabshøringen, afspejler nærværende høringsnotat alene den nationale høring og Erhvervsstyrelsens opfølgning herpå.

## Fællesskabshøringen

Den 16. november 2022 notificerede Erhvervsstyrelsen udkast til tillæg til markedsafgørelse over for AURA til Kommissionen med henblik på at gennemføre en fællesskabshøring i henhold til procedurerne i artikel 32 i Europa-Parlamentets og Rådets direktiv 2018/1972/EU af 11. december 2018 om oprettelse af en europæisk kodeks for elektronisk kommunikation (teledirektivet). I notifikationen vedlagde Erhvervsstyrelsen til orientering styrelsens udkast til tilsagnsafgørelse over for AURA samt selskabets tilbud om tilsagn af 1. september 2022. De bemærkninger, som styrelsen havde modtaget under den nationale høring, var forinden blevet indtaget af styrelsen.

I Kommissionens afgørelse, dateret den 15. december 2022 og meddelt Erhvervsstyrelsen den 16. december 2022, afgav Kommissionen bemærkninger til den notificerede afgørelse.

Erhvervsstyrelsen har ikke modtaget bemærkninger fra de øvrige medlemsstater eller BEREC.

Kommissionens tilbagemelding til Erhvervsstyrelsen kan findes på EU-Kommissionens hjemmeside.



### *Kommissionens bemærkninger*

Kommissionen er i sin afgørelse fremkommet med bemærkninger vedrørende offentlig høring og sammenhæng mellem afhjælpende foranstaltninger og afhjælpende tilsagn. Erhvervsstyrelsen skal i videst muligt omfang tage hensyn til Kommissionens bemærkninger.

For så vidt angår offentlig høring, bemærker Kommissionen, at Erhvervsstyrelsens nationale høring varede 25 dage, og påpeger i den forbindelse, at den nationale tilsynsmyndighed i henhold til teledirektivets artikel 23 skal give interesserede parter lejlighed til inden for en rimelig frist at fremsætte bemærkninger til udkast til foranstaltninger med væsentlig påvirkning af det relevante marked, og at denne frist skal fastsættes under hensyn til sagens kompleksitet og ikke må være kortere end 30 dage, medmindre der foreligger ekstraordinære omstændigheder, jf. direktivets artikel 23, stk. 1. Kommissionen noterer, at Erhvervsstyrelsen ved svar af 30. november 2022 på Kommissionens anmodning af 24. november 2022 om oplysninger har anerkendt dette og oplyst, at styrelsen i forbindelse med fremtidige offentlige høringer vil overholde minimumsfristen på 30 dage. Kommissionen bemærker i den forbindelse i øvrigt, at det er Kommissionens opfattelse, at de interesserede parter i nærværende sag synes at have haft lejlighed til at udtale sig.

For så vidt angår sammenhæng mellem afhjælpende foranstaltninger og afhjælpende tilsagn noterer Kommissionen, at LRAIC-forpligtelsen pålagt over for AURA ved Erhvervsstyrelsens markedsafgørelse af 31. marts 2022 erstattes af AURAs tilsagn. Kommissionen opfordrer i den forbindelse styrelsen til i de kommende år nøje at følge, hvordan AURAs priskontrol-tilsagn afhjælper konkurrenceproblemerne, herunder tager højde for udviklingen på Skanderborg-Odder-markedet.

Erhvervsstyrelsen vil løbende følge udviklingen i AURAs engrosprissætning, og hvorvidt konkurrenceproblemerne på delmarked Skanderborg-Odder afhjælpes ved selskabets priskontrol-tilsagn.



## Indholdsfortegnelse

1	Generelle bemærkninger i forbindelse med den nationale høring	1
1.1	Tilsagnsproces	1
2	Konkrete bemærkninger i forbindelse med den nationale høring	2
2.1	Bredbåndsforbindelser af særlig kvalitet (Build-to-Order)	2
2.2	Vandtætte skotter	2
2.3	Prisklemmeværn	3



# 1 Generelle bemærkninger i forbindelse med den nationale høring

## 1.1 Tilsagnsproces

TDC NET har forud for selskabets konkrete og egentlige bemærkninger til AURAs tilsagn valgt at kommentere Erhvervsstyrelsens tilsagnsproces, processtyring og regulatoriske strategi/fleksibilitet såvel generelt som i forhold til AURAs og TDC NETs eget tilsagnsforløb. TDC NET fremfører i den sammenhæng en række punkter, der ifølge selskabet ikke er håndteret tilfredsstillende, og som styrelsen bør gennemtænke, evaluere og være mere klar og transparent om forud for næste runde af markedsundersøgelser.

TDC NET har i den forbindelse også fundet Erhvervsstyrelsens tilsagnsproces med AURA besynderlig, bl.a. med henvisning til, at der *er* udarbejdet og truffet markedsafgørelse over for selskabet. TDC NET opfordrer derfor styrelsen til at gøre sig overvejelser om, hvornår og under hvilke omstændigheder styrelsen vil gå i tilsagnsdialog med et selskab. Derudover har TDC NET fremført nogle bemærkninger vedrørende forholdet mellem valget af priskontrolmetode i henholdsvis den gældende markedsafgørelse over for AURA og i selskabets tilbud om tilsagn.

Erhvervsstyrelsen noterer TDC NETs bemærkninger vedrørende styrelsens tilsagnsproces m.v., herunder TDC's bemærkninger vedrørende styrelsens mangel på fleksibilitet i tilsagnsprocessen. Styrelsen noterer, at TDC NET i den anledning har afgivet bemærkninger, som selskabet tidligere har fremført i forbindelse med styrelsens høring af 2. juli 2021 over udkast til markeds- og tilsagnsafgørelser på M3HC og M3LC. Styrelsen skal i den forbindelse henvise til afsnit 1.1 i høringsnotat af 17. december 2021, hvori styrelsen allerede har kommenteret TDC NETs bemærkninger vedrørende styrelsens tilsagnsproces og regulatoriske strategi/fleksibilitet.

Hvilke forhold, der ligger til grund for Erhvervsstyrelsens accept af et tilsagn, beror på en konkret vurdering. Styrelsen evaluerer løbende og efter enhver markedsundersøgelse sin sagsbehandling med henblik på eventuelle forbedringer fremadrettet. Dette vil også være tilfældet, for så vidt angår styrelsens proces for behandling af tilsagn, der som bekendt er en ny regulatorisk mulighed, introduceret med implementeringen af teledirektivet, jf. nærmere telelovens § 47 d, stk. 1, for *"udbydere, der er udpeget som havende en stærk markedsposition"*.

For så vidt angår TDC NETs bemærkninger vedrørende AURAs tilsagnsproces og priskontrol, skal Erhvervsstyrelsen bemærke, at styrelsen i processen og sagsbehandlingen af AURAs tilbud om tilsagn har foretaget en samlet vurdering af AURAs tilsagn, herunder pristilsagn, og i den forbindelse har fundet, at AURAs tilsagn i tilstrækkelig grad imødekommer konkurrenceproblemerne på delmarked Skanderborg-Odder. Styrelsen henviser i den forbindelse til afsnit 1.1 (Begrundelse), s. 7, i styrelsens tilsagnsafgørelse.



## 2 Konkrete bemærkninger i forbindelse med den nationale høring

### 2.1 Bredbåndsforbindelser af særlig kvalitet (Build-to-Order)

TDC NET er af den opfattelse, at AURAs tilsagn ikke kan indeholde angivelsen af, at AURA på sigt vil tilbyde Build-to-Order til erhvervsløsninger, idet tilsagnet har til formål alene at regulere udbud på markedet for masseforhandlede produkter.

Det er korrekt, at Erhvervsstyrelsens markedsundersøgelse, -analyse og udpegning af AURA som udbyder med SMP alene relaterer sig til engrosmarkedet for netadgang til højkapacitetsinfrastruktur på et fast sted (M3HC), herunder netadgang til de såkaldte masseforhandlede bredbåndsprodukter. AURA er således ikke underlagt regulering/krav om tilsagn, for så vidt angår adgang til erhvervsbredbånd af særlig kvalitet.

Erhvervsstyrelsen finder imidlertid ikke, at der er noget til hinder for, at AURA gennem sit tilsagn frivilligt har ønsket at angive, at selskabet på sigt vil udvide sin produktportefølje med fx BtO-produkter.

Erhvervsstyrelsen finder på den baggrund ikke, at TDC NETs bemærkninger giver anledning til, at AURAs tilsagn skal ændres.

### 2.2 Vandtætte skotter

TDC NET finder ikke, at AURAs tilsagn i praksis sikrer vandtætte skotter og henviser til, at det ifølge tilsagnet vil være samme medarbejdere og systemer, der vil komme til at håndtere engros- og detailrelaterede forpligtelser. TDC NET finder på den baggrund, at AURA bør udvikle et bedre set-up og proces for håndtering af information i de to dele af virksomheden.

Det er Erhvervsstyrelsens vurdering, at AURA gennem sit tilsagn i tilstrækkelig grad sikrer vandtætte skotter mellem engros og detail. Der er ikke stillet noget krav over for AURA om, at selskabet skal sikre fysisk/funktionel adskillelse mellem engros og detail. Styrelsen bemærker i den forbindelse, at AURA i punkt 6.4.1 i tilsagnet udtrykkeligt forpligter sig til, at de medarbejdere med roller i såvel engros som detail sikrer, at oplysningerne udelukkende anvendes til det formål, hvortil de er givet, samt at AURA behandler modtagne oplysninger fortroligt.

Erhvervsstyrelsen skal i den anledning tillige gøre opmærksom på bestemmelsen i telelovens § 35, som AURA også selv henviser til i punkt 6.4.2 i sit tilsagn. Bestemmelsen gælder over for enhver udbyder af elektroniske kommunikationsnet eller -tjenester, uagtet om denne er eller ikke er underlagt markedsregulering. Heraf fremgår det, at hvis en sådan udbyder får oplysninger fra en anden udbyder før, under eller efter forhandlinger om aftaler om netadgang eller samtrafik, må disse udelukkende anvendes til det formål, hvortil de er givet, ligesom udbyderen til enhver tid skal behandle de modtagne oplysninger fortroligt. Det



fremgår endvidere af bestemmelsen, at modtagne oplysninger *"ikke må videregives til andre, som herved kan opnå en konkurrencemæssig fordel, herunder ikke til andre afdelinger, datterselskaber eller partnere"* [styrelsens understregning].

Endelig bemærker Erhvervsstyrelsen, at AURA i punkt 6 i sit tilsagn har forpligtet sig til at efterleve princippet om ikke-diskrimination, hvilket bl.a. indebærer, at AURA er forpligtet til at give sine engroskunder og AURAs detailforretning samme adgang til vilkår, produkter og priser (punkt 6.1.1) samt at give sine engroskunder mulighed for at tilbyde tilsvarende detailprodukter, som AURAs egen detailforretning tilbyder (punkt 6.3.1).

Erhvervsstyrelsen finder på den baggrund ikke, at TDC NETs bemærkninger giver anledning til, at AURAs tilsagn skal ændres.

## 2.3 Prisklemmeværn

Nuuday bemærker overordnet, at selskabet *"... finder det særdeles positivt, at tilsagnet nu også rummer et værn mod prisklemmer"*, og at selskabet *"... har ingen kommentarer til tilsagnets indhold"*.

Altibox stiller i sit høringssvar helt overordnet et spørgsmål til, hvad der defineres som en prisklemme, og hvilket dækningsbidrag en tjenesteudbyder som minimum skal have for at kunne drive rentabel forretning.

Altibox bemærker i den forbindelse, at AURA driver detailvirksomhed på delmarkedet under varemærkerne WAOO og KAZOOM, *"hvor specielt KAZOOM giver anledning til bekymring"*. Altibox uddyber hertil bl.a.:

*"Med en gennemsnitlig maksimal pris på 202,- for fiberleje, må man formode (hvis man kigger på hvordan eks. Norlys / TME / RAH har prisfastsat sit netlejeadgang), at billigste pris bliver i omegnen af 180,- eks. moms for en 170/170 mbit, og dyreste pris på en 1000/1000 bliver i omegnen af 220,- eks. moms."*

*"Med denne formodning i mente må styrelsen have vurderet at et fornuftigt DB for en serviceprovider (for at undgå prisklemme) må ligge i omegnen af 11,- eks. moms, hvis man tager udgangspunkt i KAZOOM's pris-sætning for en 1000/1000 mbit."*

Altibox spørger afslutningsvist, hvordan Erhvervsstyrelsen vil sikre, at der ikke opstår koncernoptimering mellem AURAs wholesale- og detailafdelinger, når selskabet nu *"... har en fod i begge lejre"*.

En prisklemmeforpligtelse er et værktøj til at identificere og forhindre, at en engrosudbyder vil kunne presse konkurrerende tjenesteudbydere ud af detailmarkedet, idet prisklemmetesten definerer en minimumsafstand mellem engrosprisen og detailprisen.

Et prisklemmeværn med test af et udpeget flagskibsprodukt har til formål at sikre, at AURA ved afsætning af det pågældende detailprodukt ikke realiserer en negativ margin mellem egne engros omkostninger og AURAs detailpris på delmarked Skanderborg-Odder.

Erhvervsstyrelsen har hverken i det hidtidige prisklemmetilsyn for fiber eller i tilsagnsdialogen stillet krav om, hvad der udgør et passende dækningsbidrag. Det opstillede prisklemmeværn i AURAs tilsagn skal for test af det relevante flagskibsprodukt ske med inddragelse af de relevante og korrekte omkostninger



forbundet med AURAs egen afsætning af bredbåndsprodukter. Testen indebærer således ikke, at der skal opnås et specifikt dækningsbidrag.

Forudsætningen for et prisklemmetilsyn er, at AURA løbende opgør omkostninger forbundet med henholdsvis detail og engros på en sådan vis, at de relevante omkostninger henføres til det relevante flagskibsprodukt. Opgørelsen af de relevante omkostninger, der skal inddrages i prisklemmetesten, har AURA eksemplificeret i tilsagnet.

Erhvervsstyrelsen skal i samme ombæring gøre opmærksom på, at eventuelle fordelinger af overskud eller underskud i AURAs samlede forretning på bredbåndsmarkedet ikke er relevant for prisklemmetesten af et udpeget flagskibsprodukt. Det relevante for om et flagskibsprodukt består prisklemmetesten er, at den interne tjenesteudbyders markedsførte pris dækker de relevante engros-, transport- og detailomkostninger.

Afslutningsvist bemærker Erhvervsstyrelsen, at Altibox' beregning bygger på en antagelse om, at den faktiske pris i markedet er tilsvarende den maksimale pris i tilsagnet samt involverer de nuværende detailpriser. AURAs forpligtelse til at sikre et værn mod prisklemmer for de(t) relevant(e) flagskibsprodukt(er) indtræder først, når AURAs tilsagn træder i kraft.

Erhvervsstyrelsen finder på den baggrund ikke, at Altibox' bemærkninger vedrørende prisklemme giver anledning til, at AURAs tilsagn skal ændres.