

DELIBERA N. 103/25/CONS

AVVIO DELLA CONSULTAZIONE PUBBLICA CONCERNENTE LA VERIFICA DELLA SUSSISTENZA IN CAPO A FIBERCOP S.P.A. DELLE CONDIZIONI DI “OPERATORE WHOLESALE ONLY” AI SENSI DELL’ARTICOLO 91 DEL CODICE

L’AUTORITÀ

NELLA sua riunione di Consiglio del 16 aprile 2025;

VISTA la legge 14 novembre 1995, n. 481, recante “*Norme per la concorrenza e la regolazione dei servizi di pubblica utilità. Istituzione delle Autorità di regolazione dei servizi di pubblica utilità*”;

VISTA la legge 31 luglio 1997, n. 249, recante “*Istituzione dell’Autorità per le garanzie nelle comunicazioni e norme sui sistemi delle telecomunicazioni e radiotelevisivo*”, di seguito denominata *Autorità*;

VISTA la direttiva (UE) 2018/1972 del Parlamento europeo e del Consiglio, dell’11 dicembre 2018, che istituisce *il codice europeo delle comunicazioni elettroniche (rifusione)* (CCEE o Codice UE);

VISTO il decreto legislativo 1° agosto 2003 n. 259 recante “*Codice delle comunicazioni elettroniche*” come modificato, da ultimo, dalla Legge 16 dicembre 2024, n. 193, recante “*Legge annuale per il mercato e la concorrenza 2023*” (Codice);

VISTA la delibera n. 401/10/CONS, del 22 luglio 2010, recante “*Disciplina dei tempi dei procedimenti*”, e successive modifiche e integrazioni;

VISTA la delibera n. 223/12/CONS, del 27 aprile 2012, recante “*Adozione del nuovo Regolamento concernente l’organizzazione e il funzionamento dell’Autorità*”, (di seguito, “*Regolamento*”), come modificata, da ultimo, dalla delibera n. 58/25/CONS, del 6 marzo 2025;

VISTA la delibera n. 383/17/CONS, del 5 ottobre 2017, recante “*Adozione del regolamento recante la disciplina dell’accesso ai sensi degli articoli 22 e seguenti della legge 7 agosto 1990, n. 241 e degli articoli 5 e seguenti del decreto legislativo 14 marzo 2013, n. 33*” come da ultimo modificato con delibera n. 205/23/CONS;

VISTA la delibera n. 107/19/CONS, del 5 aprile 2019, recante il “*Regolamento concernente le procedure di consultazione nei procedimenti di competenza dell’Autorità*”;

VISTO l’accordo di collaborazione tra l’Autorità per le garanzie nelle comunicazioni e l’Autorità garante della concorrenza e del mercato in materia di comunicazioni elettroniche del 27 gennaio 2004, come integrato dal protocollo d’intesa del 22 maggio 2013;

VISTA la delibera n. 114/24/CONS, del 30 aprile 2024, recante “*Analisi coordinata dei mercati dei servizi di accesso alla rete fissa ai sensi dell’articolo 89 del Codice*”;

VISTA la notifica, ai sensi dell’articolo 89 del Codice, del progetto di separazione strutturale volontaria della rete fissa di accesso di TIM S.p.A. (di seguito, TIM), del 19 gennaio 2024, acquisita dall’Autorità, in pari data, al protocollo n. 19026;

VISTO l’articolo 89, comma 2, del Codice, che prevede che l’Autorità valuti l’effetto del progetto di separazione sugli obblighi normativi esistenti e, a tal fine, conduca un’analisi dei vari mercati collegati alla rete d’accesso secondo la procedura di cui all’articolo 78 del Codice, relativa all’analisi dei mercati, a seguito della quale deve decidere se imporre, mantenere, modificare o rimuovere gli obblighi regolamentari conformemente agli articoli 23 e 33;

CONSIDERATO che, in data 30 maggio 2024, la Commissione europea ha approvato con decisione ai sensi dell’art. 6, par. 1, lett. b) del Regolamento 139/2004 – pubblicata in data 5 settembre 2024 – l’operazione di concentrazione (notificata in data 19 aprile 2024 - M.11386 - KKR/NETCO) concernente l’acquisizione da parte di Optics Bidco S.r.l., società appartenente al Fondo KKR, dell’infrastruttura di rete fissa di TIM, e, più precisamente, degli *asset* di rete primaria da essa direttamente detenuti, oltre alla quota di maggioranza nella società FiberCop S.p.A., proprietaria della rete secondaria di TIM;

VISTA la lettera di TIM del 1° luglio 2024 (Prot. 182344 del 2 luglio 2024), con la quale l’operatore ha comunicato che in tale data KKR e TIM hanno dato esecuzione all’operazione approvata dalla Commissione europea, che TIM ha trasferito il proprio ramo d’azienda di cui sopra alla controparte (l’entità risultante dalla concentrazione è stata successivamente rinominata “FiberCop”);

CONSIDERATE le lettere del 23 luglio 2024 (Prot. 202277 e Prot. 202312) con le quali FiberCop S.p.A. ha trasmesso, rispettivamente, i documenti richiesti dall’Autorità concernenti l’operazione di separazione della rete – in particolare il *Transaction Agreement* e *Master Service Agreement (MSA)* – e il documento “*Acquisizione da parte di FiberCop e nuovo assetto di separazione proprietaria della rete di accesso fissa - Comunicazione FiberCop successiva alla notifica di TIM ex art. 89 CCE del 19 gennaio*”;

2024”, volto ad integrare e chiarire i contenuti della notifica del progetto di separazione della rete di accesso effettuata da TIM in data 19 gennaio 2024 ai sensi dell’art. 89 del Codice;

CONSIDERATA la successiva lettera del 26 agosto 2024 (Protocollo n. 223069) con cui FiberCop S.p.A. ha trasmesso una versione aggiornata – rispetto a quella trasmessa in data 23 luglio 2024 – del documento “*Acquisizione da parte di FiberCop e nuovo assetto di separazione proprietaria della rete di accesso fissa - Comunicazione FiberCop successiva alla notifica di TIM ex art. 89 CCE del 19 gennaio 2024*” nonché la versione pubblicabile di tale documento illustrativo della separazione;

VISTA la delibera n. 315/24/CONS, dell’11 settembre 2024 recante “*Avvio del procedimento istruttorio di analisi dei mercati dei servizi di accesso alla rete fissa ai sensi dell’articolo 89 del Codice in considerazione della separazione strutturale della rete fissa di accesso di TIM*”;

VISTA la delibera n. 406/24/CONS del 23 ottobre 2024 recante “*Provvedimento cautelare, ai sensi dell’articolo 33, comma 8 del Codice – nell’ambito del procedimento di cui alla delibera n. 315/24/CONS – concernente la sospensione dell’applicabilità degli obblighi regolamentari in capo a TIM S.p.A. a seguito della cessione della rete fissa*”;

VISTA la raccomandazione (UE) 2021/554 della Commissione europea, del 30 marzo 2021, *relativa alla forma, al contenuto, ai termini e al livello di dettaglio delle notifiche a norma delle procedure di cui all’articolo 32 della direttiva (UE) 2018/1972 del Parlamento europeo e del Consiglio che istituisce il codice europeo delle comunicazioni elettroniche*;

VISTO il provvedimento dell’AGCM n. 31415 di avvio dell’istruttoria I874 - *MASTER SERVICE AGREEMENT TIM-FIBERCOP*, ai sensi dell’articolo 14 della legge n. 287/1990, nei confronti di FiberCop S.p.A. e TIM S.p.A. per accertare l’esistenza di violazioni dell’articolo 101 TFUE;

CONSIDERATO che, a seguito dell’operazione di separazione (Allegato alla delibera n. 315/24/CONS), la società FiberCop, titolare dell’intera rete fissa di accesso primaria e secondaria in rame e fibra ottica, non è più attiva nei mercati al dettaglio di accesso alla rete fissa, ma unicamente nei corrispondenti mercati all’ingrosso;

CONSIDERATO che l’Autorità nell’ambito dell’analisi di mercato avviata con delibera n. 315/24/CONS è tenuta a verificare, ai sensi dell’art. 91 del Codice, se l’impresa identificata come detentrica di significativo potere di mercato (SMP) possiede le caratteristiche per essere qualificata come impresa “*wholesale only*” al fine di definire il conseguente regime regolamentare;

CONSIDERATO dunque che la qualificazione di FiberCop quale operatore “*wholesale only*” ai sensi dell’art. 91 del Codice rappresenta una fase rilevante del procedimento istruttorio di analisi di mercato, in quanto – qualora la verifica dovesse avere esito positivo e FiberCop dovesse essere confermato detentore di significativo potere di mercato nei mercati che saranno individuati come rilevanti nell’ambito della analisi di mercato avviata con delibera n. 315/24/CONS – si applicherebbe il trattamento regolamentare previsto dal suddetto articolo 91 al comma 2, meno stringente rispetto a quello previsto per un operatore SMP verticalmente integrato;

CONSIDERATO altresì che l’Autorità effettua per la prima volta la verifica prevista dall’art. 91 del Codice e, pertanto, considera opportuno consultare preliminarmente il mercato unicamente su tale tematica per poi procedere alla fase di interlocuzione con la Commissione europea. Successivamente, l’Autorità sottoporrà a consultazione pubblica l’intera proposta di provvedimento di analisi di mercato tenendo in debito conto gli esiti delle predette fasi;

CONSIDERATO che l’Autorità si riserva di effettuare nell’ambito dell’analisi di mercato avviata con delibera n. 315/24/CONS – anche alla luce degli eventuali sviluppi dell’istruttoria *antitrust* I874 – tutte le valutazioni economiche dell’impatto dell’MSA sulla concorrenzialità dei mercati dei servizi di accesso alla rete fissa ai fini della definizione degli obblighi regolamentari da imporre in capo a FiberCop, laddove sarà qualificato come operatore SMP;

RITENUTO necessario, ai sensi dell’art. 23 del Codice, consentire alle parti interessate di presentare le proprie osservazioni sugli orientamenti dell’Autorità relativi alle verifiche svolte sulla sussistenza dei requisiti in capo a FiberCop per essere qualificata come impresa “*wholesale only*” ai sensi dell’articolo 91 del Codice;

RITENUTO altresì opportuno acquisire contestualmente il parere dell’Autorità garante della concorrenza e del mercato (AGCM), ai sensi dell’articolo 91, comma 1 del Codice, in merito alle verifiche svolte sulla sussistenza dei requisiti in capo a FiberCop per essere qualificata come impresa “*wholesale only*” ai sensi del medesimo articolo;

UDITA la relazione del Presidente;

DELIBERA

Articolo 1

Avvio della consultazione pubblica

1. È avviata, ai sensi dell’articolo 23 del Codice, la consultazione pubblica sulla verifica della sussistenza in capo a FiberCop S.p.A. delle condizioni di “operatore *wholesale only*” ai sensi dell’articolo 91 del Codice.

2. Le modalità di consultazione ed il documento oggetto di consultazione sono riportati, rispettivamente, negli Allegati A e B della presente delibera di cui costituiscono parte integrante e sostanziale.

Il presente provvedimento può essere impugnato davanti al Tribunale amministrativo regionale del Lazio entro 60 giorni dalla data di pubblicazione dello stesso.

La presente delibera è pubblicata sul sito *web* dell'Autorità: www.agcom.it.

Roma, 16 aprile 2025

IL PRESIDENTE
Giacomo Lasorella

Per attestazione di conformità a quanto deliberato
IL SEGRETARIO GENERALE
Giovanni Santella