

Determinazione n. 23/2010

GRUPPO DI IMPEGNI N. 2

***“ISTITUZIONE DI UN NUOVO SISTEMA DI INCENTIVI E DI UN CODICE
COMPORTAMENTALE PER IL PERSONALE DI OPEN ACCESS E DELLA
FUNZIONE WHOLESALE”***

**RICHIESTA DI ACCESSO AI DOCUMENTI DI TELECOM ITALIA E ALLE
INFORMAZIONI NECESSARIE ALLO SVOLGIMENTO DELLE ATTIVITA' DI
VIGILANZA**

(artt. 10, comma 2, e 12, comma 1 del Regolamento dell'Organo di vigilanza)

L'ORGANO DI VIGILANZA

nella sua riunione del 15 dicembre 2010;

vista la Delibera dell'Autorità per le Garanzie nelle Comunicazioni n. 718/08/CONS con la quale sono stati approvati gli Impegni presentati da Telecom Italia S.p.A., ai sensi della Legge n. 248/06;

visto il Regolamento dell'Organo di vigilanza approvato da Telecom Italia e dall'Autorità per le Garanzie nelle Comunicazioni, ai sensi del punto 7.24 dei citati Impegni (di seguito “il Regolamento”);

visto l'articolo 10, comma 2, del Regolamento che prevede che l'Organo di vigilanza possa chiedere a Telecom Italia informazioni, chiarimenti o l'esibizione di documenti in relazione alle attività di vigilanza a esso affidati dal punto 7.1 degli Impegni;

visto l'articolo 12, comma 1, del Regolamento che prevede che l'Organo di vigilanza possa avere accesso diretto alle informazioni e ai dati necessari allo svolgimento delle attività di vigilanza a esso affidate dal punto 7.1 degli Impegni, presso gli uffici e i siti delle funzioni Open Access, Wholesale, Network e commerciali di Telecom Italia e ogni altra unità organizzativa eventualmente interessata, nel rispetto dei termini e delle modalità specificate nel Regolamento medesimo;

vista la Determinazione n. 4/2009 del 14 maggio 2009, con la quale l'Organo di vigilanza ha approvato, ai sensi dell'articolo 6, comma 1, lett. b) del Regolamento, le Raccomandazioni in ordine al Gruppo di Impegni n. 2 *"Istituzione di un nuovo sistema di incentivi e di un Codice Comportamentale per il personale di Open Access e della funzione Wholesale"*;

vista la Determinazione n. 17/2010 del 28 settembre 2010, con la quale l'Organo di vigilanza ha approvato il Rapporto sullo stato di avanzamento delle attività relative al citato Gruppo di Impegni n. 2, riservandosi di porre in essere ogni ulteriore attività di verifica volta a riscontrare l'effettivo rispetto, in tale ambito, del principio di parità di trattamento interna-esterna da parte di Telecom Italia;

considerata l'attenzione degli Operatori alternativi rivolta, in particolare, al problema della trasparenza delle informazioni ad essi fornite da Telecom Italia, al fine di garantire una piena parità di trattamento;

considerata altresì l'attualità per gli Operatori alternativi costituita dal tema dei presunti scambi di informazioni tra le funzioni interne di Telecom Italia, come peraltro evidenziato con il procedimento *"S02/09 – Scambio di informazioni tra le funzioni interne di Telecom Italia sul tema delle procedure di migrazione"*, avviato su segnalazione degli Operatori alternativi Fastweb S.p.A. e WIND Telecomunicazioni S.p.A.;

considerato che al termine del citato procedimento, l'Organo di vigilanza ha adottato la Determinazione n. 21/2009 del 28 ottobre 2009 con la quale, al fine di assicurare la migliore realizzazione dei principi di trasparenza e di parità di trattamento, con riferimento allo scambio di informazioni tra le funzioni interne di Telecom Italia, ha invitato in particolare la stessa Telecom Italia a:

- attenersi al rigoroso rispetto del principio di parità di trattamento interna-esterna, anche assicurando agli Operatori alternativi la soddisfazione delle eventuali richieste di accesso ai dati e alle informazioni che risultano nella disponibilità della funzione Wholesale, formulate per le stesse finalità effettuate dall'Azienda, anche per conto delle sue funzioni Legale-Regolamentare;
- integrare le previsioni del Codice Comportamentale previsto al Gruppo di Impegni n. 2, al fine di esplicitare il divieto in capo alle funzioni Legale-Regolamentare di divulgare alla funzione Retail informazioni riservate acquisite tramite la funzione Wholesale;
- definire una procedura per soddisfare le eventuali richieste da parte degli Operatori alternativi di accesso ai dati e alle informazioni che risultano nella disponibilità della funzione Wholesale per finalità di azione e di tutela giurisdizionale;

considerato che i temi della trasparenza e della parità di trattamento in relazione alle informazioni rese da Telecom Italia agli Operatori alternativi sono stati oggetto di puntuale verifica da parte dell'Organo di vigilanza anche in occasione della valutazione dei Piani tecnici per la Qualità e lo Sviluppo della Rete Fissa di Accesso, elaborati dall'Azienda in ottemperanza a quanto previsto dai Gruppi di Impegni nn. 5 e 6;

considerata l'attualità delle problematiche sopra menzionate, che sono oggetto di verifica nell'ambito del procedimento N. A426 avviato, in data 13 maggio 2010, nei confronti della Società Telecom Italia S.p.A. dall'Autorità Garante della Concorrenza e del Mercato, su istanza dell'Operatore Fastweb S.p.A.;

considerato, nello specifico, che detto Operatore ha denunciato presunti comportamenti anticoncorrenziali posti in essere da Telecom Italia, mediante la fornitura di informazioni incomplete, al fine di ostacolarlo nella formulazione di offerte competitive nelle procedure di gara, bandite nel mese di marzo 2010, per l'affidamento di servizi di comunicazione elettronica in favore di amministrazioni pubbliche e di ENEL S.p.A.;

considerato che la mancata fornitura all'Operatore denunciante di informazioni e servizi a livello wholesale, necessari per la predisposizione di offerte competitive alla clientela non residenziale, potrebbe configurare una violazione della parità di trattamento, nel caso in cui Telecom Italia rendesse tali elementi disponibili alle proprie divisioni commerciali, che trarrebbero pertanto un evidente vantaggio da questa asimmetria informativa;

vista l'attinenza delle questioni su cui sono in corso gli accertamenti dell'Autorità Garante della Concorrenza e del Mercato con la materia degli Impegni e segnatamente il Gruppo di Impegni n. 2 *"Istituzione di un nuovo sistema di incentivi e di un Codice Comportamentale per il personale di Open Access e della funzione Wholesale"*;

vista la necessità di disporre a campione di materiale utile alla verifica dell'effettivo rispetto dei principi posti a base dei citati Impegni;

ravvisata altresì la necessità di valutare, nel pieno rispetto dei limiti e delle finalità dettati dagli Impegni e dal Regolamento, i fatti denunciati dalla Società promotrice del citato procedimento, con specifico riguardo agli asseriti comportamenti discriminatori dell'Azienda nella partecipazione a procedure di gara per l'affidamento di servizi di comunicazione elettronica;

precisato ad ogni modo che, in considerazione delle finalità sopra descritte che la presente Determinazione si propone di realizzare, e delle competenze istituzionali che sono proprie dell'Organo di vigilanza, ogni conseguente attività di analisi e di verifica non intende ovviamente, né potrebbe in alcun modo, sovrapporsi ad attività analoghe e/o similari condotte sull'argomento dall'Autorità Garante della Concorrenza e del Mercato e dall'Autorità per le Garanzie nelle Comunicazioni;

udita la relazione del Presidente;

adotta la seguente

DETERMINAZIONE

1. L'Organo di vigilanza, ai sensi dell'art. 6, comma 1, lett. b) ed h) del Regolamento, invita la Società Telecom Italia S.p.A. a rendere disponibili, entro 30 giorni dalla data di notifica della presente Determinazione, gli atti istruttori relativi al procedimento N. A426, avviato dall'Autorità Garante della Concorrenza e del Mercato in data 13 maggio 2010 nei confronti della Società medesima, con specifico riferimento ai verbali di ispezione e, conseguentemente, al materiale documentale acquisito presso l'Azienda dall'Autorità.
2. L'Organo di vigilanza si impegna al pieno rispetto dei vincoli di confidenzialità nel trattamento delle informazioni e del contenuto degli atti acquisiti, che saranno messi a disposizione dalla Società Telecom Italia S.p.A. secondo modalità che potranno, a tal fine, essere concordate coerentemente con le disposizioni recate dall'articolo 12 del Regolamento.
3. L'Organo di vigilanza incarica il Segretario Generale di trasmettere la presente Determinazione alla Società Telecom Italia S.p.A., secondo le modalità di cui all'art. 18 del Regolamento.

Roma, 15 dicembre 2010

IL PRESIDENTE
Giulio Napolitano

Per attestazione di conformità a quanto determinato
IL SEGRETARIO GENERALE
Fabrizio Dalle Nogare

