



Besluit

Ons kenmerk : ACM/UIT/542346
Zaaknummer : ACM/20/041018
Datum : 24 september 2020

Besluit van de Autoriteit Consument en Markt op het verzoek van Stichting Regionale Kabeltelevisie Midden-Holland en Glasdraad om een beschikking als bedoeld in artikel 5.3, derde lid, van de Telecommunicatiewet te geven in het geschil met [VERTROUWELIJK]

1 Samenvatting

De Autoriteit Consument en Markt (ACM) beslist op het verzoek tot geschilbeslechting van Rekam Glasdraad Krimpenerwaard B.V. (Rekam) van 30 juni 2020 dat [VERTROUWELIJK] als grondeigenaar op grond van artikel 5.2, eerste lid, van de Telecommunicatiewet (Tw) verplicht is te gedogen dat door ten dienste van een openbaar elektronisch communicatienetwerk kabels worden aangelegd:

- voor zover deze worden aangelegd in of op het perceel, met kadastrale aanduiding Bergambacht [VERTROUWELIJK].
- op de locatie zoals aangegeven in de brief van Rekam van 4 mei 2020 met bijlage, 29636.85KW.

2 Verloop van de procedure

1. Bij brief van 30 juni 2020, ontvangen op 2 juli 2020, verzoekt de gemachtigde van Stichting Regionale Kabeltelevisie Midden-Holland en Glasdraad (hierna: Rekam) de ACM om een beschikking als bedoeld in artikel 5.3. van de Tw (het verzoek) in het geschil met [VERTROUWELIJK] (hierna: de grondeigenaar).¹ Het geschil betreft de aanleg van kabels ten behoeve van een openbaar elektronisch communicatienetwerk langs [VERTROUWELIJK] te Bergambacht.
2. Bij brief van 9 juli 2020 bevestigt de ACM de ontvangst van het verzoek. De ACM neemt het verzoek nog niet in behandeling aangezien de bij het verzoek verstrekte gegevens onvoldoende zijn voor de beoordeling van het verzoek. De ACM verzoekt Rekam de nog ontbrekende gegevens uiterlijk 17 juli 2020 aan haar te doen toekomen.²
3. Bij e-mails van 14 juli 2020 stuurt Rekam de gevraagde gegevens toe.³

¹ Kenmerk ACM/IN/510841.

² Kenmerk ACM/UIT/537080.

³ Kenmerk ACM/IN/515998, ACM/IN/516005 en ACM/IN/516552.

4. Bij brief van 17 juli 2020 neemt de ACM het verzoek in behandeling en registreert deze onder het zaaknummer ACM/20/041018.⁴
5. Bij brief van 17 juli 2020 zendt de ACM het verzoek en de nadere gegevens van Rekam door aan de grondeigenaar. De ACM stelt hierbij vragen en verzoekt de grondeigenaar het antwoord op de gestelde vragen uiterlijk 27 juli 2020 aan haar te doen toekomen.⁵
6. Bij e-mail van 28 juli 2020 meldt de ACM de grondeigenaar geen reactie van hem te hebben ontvangen op de brief van 17 juli 2020. Tussen de grondeigenaar en de ACM vindt op 28 en 29 juli 2020 een e-mailwisseling plaats over de termijn van beantwoording van de gestelde vragen. De ACM geeft een termijn tot 10 augustus 2020.⁶
7. Bij brief van 6 augustus 2020, ontvangen 7 augustus 2020, beantwoordt de gemachtigde van grondeigenaar (hierna ook: de grondeigenaar) de door de ACM gestelde vragen.⁷
8. Bij e-mail van 11 augustus 2020 verzoekt de ACM GVB uiterlijk op 14 augustus 2020 op de brief van de grondeigenaar te reageren.⁸
9. Bij e-mail van 11 augustus 2020 reageert Rekam op de brief van grondeigenaar van 11 augustus 2020.⁹
10. Bij brief van 18 augustus 2020 stuurt de ACM de reactie van Rekam door naar de grondeigenaar. Indien de grondeigenaar aanleiding ziet om op de standpunten van Rekam te reageren, geeft de ACM daartoe de gelegenheid tot en met 28 augustus 2020.¹⁰
11. Na een reminder van de ACM reageert de grondeigenaar bij e-mail van 3 september 2020 dat hij bij zijn eerder ingenomen standpunt blijft.¹¹ Desgevraagd door de ACM geeft de grondeigenaar op 7 september 2020 aan geen gebruik te willen maken van de mogelijkheid zijn standpunten mondeling toe te lichten tijdens een hoorzitting.¹²
12. Bij e-mail van 7 september 2020 geeft Rekam desgevraagd aan evenmin gebruik te willen maken van de mogelijkheid de standpunten mondeling toe te lichten tijdens een hoorzitting.¹³
13. Rekam heeft betreffende de onderhavige graafwerkzaamheden het instemmingsbesluit van de gemeente Krimpenerwaard¹⁴ en de vergunning van het hoogheemraadschap van Schieland en de Krimpenerwaard overgelegd¹⁵.

⁴ Kenmerk ACM/UIT/537817.

⁵ Kenmerk ACM/UIT/537850.

⁶ Kenmerk ACM/UIT/538570, ACM/IN/520905, ACM/UIT/538571, ACM/IN/521286, ACM/UIT/538661, ACM/IN/521459.

⁷ Kenmerk ACM/IN/524657.

⁸ Kenmerk ACM/UIT/539379.

⁹ Kenmerk ACM/IN/525692.

¹⁰ Kenmerk ACM/UIT/539643.

¹¹ Kenmerk ACM/IN/533044.

¹² Kenmerk ACM/IN/533679.

¹³ Kenmerk ACM/IN/533963.

¹⁴ Instemmingsbesluit Id 206074, aanvraag goedgekeurd op 4-2-2020.

¹⁵ Vergunning van 5 september 2019, dossiernummer B2019-1847 en documentnummer D2019-09-000414 en wijzigingsbesluit van 13 februari 2020, documentnummer D2020-02-001809.

3 Juridisch kader

14. Onder het aanbieden van een openbaar elektronisch communicatienetwerk wordt op grond van artikel 1.1 van de Tw verstaan: het bouwen, exploiteren, beheren of beschikbaar stellen van een elektronisch communicatienetwerk.
15. Openbare gronden zijn op grond van artikel 1.1 van de Tw:
 - a. openbare wegen met inbegrip van de daartoe behorende stoepen, glooiingen, bermten, sloten, bruggen, viaducten, tunnels, duikers, beschoeiingen en andere werken;
 - b. wateren met de daartoe behorende bruggen, plantsoenen, pleinen en andere plaatsen, die voor eenieder toegankelijk zijn;
16. Op grond van artikel 5.2, eerste lid, van de Tw is de rechthebbende op of de beheerder van openbare gronden verplicht te gedogen dat ten dienste van een openbaar elektronisch communicatienetwerk kabels in en op deze gronden worden aangelegd, in standgehouden of opgeruimd.
17. Op grond van artikel 5.3, eerste lid, onder a, van de Tw stelt de aanbieder van een openbaar elektronisch communicatienetwerk die het voornemen heeft werkzaamheden uit te voeren in verband met de aanleg, instandhouding of opruiming van kabels of netwerkaansluitpunten, de rechthebbende of de beheerder, bedoeld in artikel 5.2, schriftelijk in kennis van dit voornemen en streeft vervolgens naar overeenstemming over de plaats, het tijdstip en de wijze van uitvoering van de werkzaamheden.
18. Indien binnen twee maanden na de datum van verzending van de schriftelijke kennisgeving geen overeenstemming is bereikt, kan de aanbieder alsmede de rechthebbende of de beheerder, op grond van artikel 5.3, tweede lid, van de Tw binnen twee weken de ACM verzoeken een beschikking te geven over de toepasselijkheid van de gedoogplicht op de plaats, het tijdstip en de wijze van de uit te voeren werkzaamheden.
19. Op grond van artikel 5.3, derde lid, van de Tw geeft de ACM de beschikking zo spoedig mogelijk, doch uiterlijk binnen twee maanden na ontvangst van het verzoek. Artikel 12.5, derde lid, van de Tw, dat aangeeft dat de ACM deze termijn in uitzonderlijke gevallen kan verlengen, is van overeenkomstige toepassing.
20. Op grond van artikel 5.4, eerste lid, van de Tw gaat de aanbieder van een openbaar elektronisch communicatienetwerk die het voornemen heeft werkzaamheden uit te voeren in of op openbare gronden in verband met de aanleg, instandhouding of opruiming van kabels, slechts over tot het verrichten van deze werkzaamheden indien deze:
 - a. het voornemen daartoe schriftelijk heeft gemeld bij burgemeester en wethouders van de gemeente binnen wier grondgebied de uit te voeren werkzaamheden plaats zullen vinden,
en
 - b. van burgemeester en wethouders instemming heeft verkregen omtrent de plaats, het tijdstip, en de wijze van uitvoering van de werkzaamheden.

4 Feiten

21. Stichting Rekam en GlasDraad Krimpenerwaard hebben een gezamenlijke onderneming opgericht die de aanleg van een glasvezelnetwerk in de gemeente Krimpenerwaard mogelijk maakt. GlasDraad legt een glasvezelnetwerk aan in het buitengebied van de gemeente Krimpenerwaard. Stichting Regionale Kabeltelevisie Midden-Holland is beheerder van een kabelnet in de regio Midden-Holland en begeleidt de aanleg van het glasvezelnetwerk. Rekam Glasdraad Krimpenerwaard B.V. is onder nummer 944509 bij de ACM geregistreerd als aanbieder van een openbaar elektronisch communicatienetwerk.
22. Blijkens de door partijen overgelegde stukken heeft Rekam de grondeigenaar onder meer bij brief van 4 mei 2020, 29636.85KW, bericht over het voornemen van Glasdraad Krimpenerwaard B.V. om glasvezelkabels ten behoeve van een openbaar elektronisch communicatienetwerk aan te leggen in de grond van [VERTROUWELIJK] te Bergambacht. Daarvoor zal een tracé worden gegraven met een diepte van 40 cm. In de bijlage bij de brief is het te graven tracé getekend.
23. [VERTROUWELIJK], wegnummer [VERTROUWELIJK], wordt in de wegenlegger van de gemeente Krimpenerwaard aangeduid als openbare weg.¹⁶
24. Glasdraad B.V. heeft van de gemeente Krimpenerwaard instemming als bedoeld in artikel 5.4, tweede lid, van de Tw voor de graafwerkzaamheden verkregen. Het Hoogheemraadschap van Schieland en Krimpenerwaard is volgens de hiervoor genoemde wegenlegger beheerder van [VERTROUWELIJK] en heeft vergunning verleend voor de aanleg van het glasvezelnetwerk langs [VERTROUWELIJK].
25. Het tracé loopt langs de weg over de locatie [VERTROUWELIJK] Bergambacht. Uit het door Rekam overgelegde uittreksel van het kadaster blijkt dat het perceel met kadastrale aanduiding Bergambacht [VERTROUWELIJK] de omschrijving “wonen” en “wegen” heeft. [VERTROUWELIJK] is blijkens het uittreksel eigenaar van dit perceel. Uit de kadastrale kaart blijkt dat het perceel Bergambacht [VERTROUWELIJK] de [VERTROUWELIJK] gelegen voor het adres [VERTROUWELIJK] deels beslaat.
26. Uit de door partijen overgelegde stukken blijkt dat de grondeigenaar niet instemt met de gedoogplicht.

5 Standpunt van partijen

5.1 Standpunt Rekam

27. Rekam is op basis van artikel 5.2 van de Tw van mening dat de grondeigenaar de aanleg en het hebben van de glasvezelkabel in zijn grond dat is gelegen in het openbare gebied, moet gedogen. Rekam kan circa 60 woningen langs [VERTROUWELIJK] te Bergambacht niet aansluiten op glasvezel als gevolg van het feit dat de grondeigenaar de aanleg van een

¹⁶ De ontwerp-wegenlegger van de gemeente Krimpenerwaard heeft in het gemeenteblad van 2020 onder nummer 56826 van 3 maart 2020 tot en met 14 april 2020 ter inzage gelegen.

glasvezelkabel in openbaar gebied niet gedoogd. Rekam is niet voornemens om een aansluitkabel aan te leggen van de openbare grond naar de woning van de grondeigenaar. Ingaan op de eisen van de grondeigenaar zou betekenen dat de aanleg van een glasvezelnetwerk in het buitengebied van de Krimpenerwaard financieel niet haalbaar is.

5.2 Standpunt grondeigenaar

28. De grondeigenaar heeft bezwaar tegen de aanleg van de kabel in de openbare grond (wegberm) langs het deel van [VERTROUWELIJK] dat zijn eigendom is, evenals tegen de aanleg van de aansluitkabel vanaf de openbare grond naar zijn woning. De reden van het bezwaar is gelegen in het gegeven dat de kosten voor aansluiting op het netwerk naar zijn mening hoog zijn. De grondeigenaar is bereid om de aanleg van het netwerk te gedogen, mits de aansluitkosten veel lager zijn en hij vrij is om zelf een provider te kiezen. De grondeigenaar heeft geen bezwaren naar voren gebracht betreffende de tijd, plaats en wijze van uitvoering van werkzaamheden langs de openbare weg [VERTROUWELIJK] te Bergambacht.

6 Overwegingen

Gedoogplicht

29. Ten aanzien van het verzoek van Rekam om de gedoogplicht vast te stellen overweegt de ACM als volgt.
30. Artikel 5.2, eerste lid, van de Tw verplicht de rechthebbende op of de beheerder van openbare gronden te gedogen dat ten dienste van een openbaar elektronisch communicatienetwerk kabels in en op deze gronden worden aangelegd, in standgehouden of opgeruimd. De grondeigenaar heeft geen bezwaren naar voren gebracht betreffende de tijd, plaats en wijze van uitvoering van werkzaamheden langs de openbare weg [VERTROUWELIJK] te Bergambacht. De Tw geeft geen recht geeft op een vergoeding voor het voldoen aan de gedoogplicht van artikel 5.2, eerste lid van de Tw.
31. Artikel 5.2, derde lid, van de Tw schrijft voor dat voor zover het voor het aansluiten van gebruikers op een openbaar elektronisch communicatienetwerk nodig is, de gedoogplicht zich wat lokale kabels betreft tevens uitstrekt tot niet-openbare gronden, met inbegrip van tuinen en erven die met bewoonde percelen één geheel vormen. Zoals in randnummer 27 is aangegeven, is Rekam echter niet voornemens om een aansluitkabel aan te leggen van de openbare grond naar de woning van de grondeigenaar.
32. Gelet op het vorenstaande kunnen de gedoogplicht van het derde lid van artikel 5.2 van de Tw en de argumentatie van de grondeigenaar ten aanzien van de kosten voor de aansluitlijn daarom in het kader van de beslechting van het voorliggende geschil buiten beschouwing blijven.
33. Wat betreft de gedoogplicht van artikel 5.2, eerste lid, van de Tw stelt de ACM vast dat er geen verschil van mening is wie de rechthebbende van de grond is. Rekam wil een kabel aanleggen langs de openbare weg [VERTROUWELIJK] te Bergambacht. De grondeigenaar is verplicht te gedogen dat de kabel ten dienste van het openbaar elektronisch communicatienetwerk van

Rekam Glasdraad Krimpenerwaard B.V. wordt aangelegd, zoals Rekam heeft aangegeven in de brief met bijlage van brief van 4 mei 2020, 29636.85KW.

7 Besluit

34. De Autoriteit Consument en Markt beslist op het verzoek tot geschilbeslechting van Rekam van 30 juni 2020 dat [VERTROUWELIJK] als grondeigenaar verplicht is te gedogen dat door Rekam Glasdraad Krimpenerwaard B.V. ten dienste van een openbaar elektronisch communicatienetwerk kabels worden aangelegd.
- voor zover deze worden aangelegd in of op het perceel, met kadastrale aanduiding Bergambacht [VERTROUWELIJK].
 - op de locatie zoals aangegeven in de brief van Rekam Glasdraad Krimpenerwaard B.V. van 4 mei 2020 met bijlage, 29636.85KW.

Autoriteit Consument en Markt,
namens deze,

w.g.

A.J. de Goei
Teammanager Directie Telecom Vervoer en Post

Beroepsmogelijkheid

Tegen dit besluit kan degene wiens belang rechtstreeks is betrokken, binnen zes weken na bekendmaking van dit besluit een gemotiveerd beroep schriftelijk indienen bij de rechtbank Rotterdam, sector bestuursrecht, Postbus 50951, 3007 BM Rotterdam. Nadere informatie over de beroepsprocedure is te vinden op www.rechtspraak.nl.