


Openbaar

Nederlandse Mededingingsautoriteit NMa
Directie Mededinging
De heer Dr. D.E. Hesseling
Postbus 16326
2500 BH 'S-GRAVENHAGE


Contactpersoon	Ons kenmerk	Uw kenmerk	Doorkiesnummer
drs. C.J. Muselaers	OPTA/AM/2009/202808	6651/84.B778	(070) 315 35 92
Datum	Onderwerp		Bijlage(n)
15 oktober 2009	Zienswijze Reggefiber - OGA - GNA		

Geachte heer Hesseling,

Op 23 maart 2009 heeft de Raad van Bestuur van de Nederlandse Mededingingsautoriteit (hierna: de NMa) een melding ontvangen van een voorgenomen concentratie, waarin is meegedeeld dat Reggefiber Group B.V. (hierna: Reggefiber) en het Ontwikkelingsbedrijf van de Gemeente Amsterdam (hierna: OGA) voornemens zijn gezamenlijke zeggenschap te verkrijgen, over de bestaande onderneming Glasvezelnet Amsterdam C.V. (hierna: GNA). GNA heeft tot doel de aanleg en exploitatie van glasvezelaansluitnetwerken ten behoeve van consumenten in voornamelijk door natuurlijke personen bewoonde gebieden (hierna: Fiber to the Home, of FttH) in de gemeente Amsterdam.

Op 25 maart 2009 heeft het college van de Onafhankelijke Post- en Telecommunicatie Autoriteit (hierna: het college) een verzoek ontvangen van de NMa om een zienswijze te geven omtrent deze voorgenomen concentratie. Op 11 augustus 2009 heeft het college deze zienswijze gegeven. Daarna heeft de NMa geconstateerd dat de huidige exploitatieovereenkomst tussen GNA en BBned ertoe leidt dat de handhaafbaarheid van de Voorwaarden niet gegarandeerd is voor een bepaalde regio in de Gemeente Amsterdam.¹ Op grond van deze informatie heeft de NMa zijn beoordeling aangepast. Per brief van 21 september heeft de NMa het college vervolgens verzocht om zijn zienswijze van 11 augustus 2009 in te trekken en een nieuwe zienswijze in te dienen. Het college trekt bij deze zijn zienswijze van 11 augustus 2009 in en zal hierna zijn nieuwe zienswijze omtrent deze voorgenomen concentratie geven.

¹ Dit gebied omvat de stadsdelen Zeeburg (exclusief IJburg en Zeeburger eiland), Osdorp (zuidelijk deel) en twee in stadsdeel Oost-Watergraafsmeer (Dapperbuurt en Oosterparkbuurt zuid) in Amsterdam.

De NMa beschrijft dat GNA net als Reggefiber actief is op het gebied van de aanleg en exploitatie van FttH in Nederland. Om deze reden sluit de NMa in het besluit in zaak 6651 / Reggefiber - OGA - GNA zoveel mogelijk aan bij het besluit van 19 december 2008 in zaak 6397 / KPN - Reggefiber, waarin de NMa besloten heeft dat onder voorwaarden geen vergunning voor de concentratie vereist is. Deze voorwaarden sluiten nauw aan bij de opgelegde verplichtingen in het door het college op 19 december 2008 gepubliceerde besluit Ontbundelde toegang op wholesale niveau.²

Door middel van het besluit van 28 juli 2009 in zaak 6397 / KPN - Reggefiber (hierna: het Wijzigingsbesluit), zijn de voorwaarden in het besluit van 19 december 2008 aangevuld. In het Wijzigingsbesluit is onder andere bepaald dat indien Reggefiber of een van haar groepsmaatschappijen gezamenlijke zeggenschap verkrijgt in ondernemingen die zich (zullen gaan) bezighouden met de exploitatie van FttH, zij dient te bewerkstelligen dat ook ten aanzien van die glasvezelnetwerken Reggefiber of een van haar groepsmaatschappijen ODF-toegang verleent, zodat de voorwaarden en de aanvullende voorwaarden onverkort van toepassing zijn. Het college heeft, per brief van 24 juli 2009, de conclusies die de NMa in het Wijzigingsbesluit trekt onderschreven.³

Gelet op het feit dat Reggefiber gezamenlijke zeggenschap verkrijgt in GNA, zijn de aan het besluit van 19 december 2008 in zaak 6397 / KPN - Reggefiber verbonden voorwaarden onverkort van toepassing. Voor een beperkt aantal aansluitingen in de Gemeente Amsterdam is GNA gebonden aan een oud contract met BBned. De NMa heeft geconstateerd dat voor deze aansluitingen de handhaafbaarheid van de voorwaarden niet is gegarandeerd, en dat daardoor mogelijk mededingingsproblemen kunnen optreden. Het college constateert dat de remedies die op 18 september 2009 door partijen bij de NMa zijn ingediend passend zijn om deze mogelijke mededingingsproblemen die optreden als gevolg van deze concentratie weg te nemen.

Het college herhaalt, in lijn met zijn zienswijze in zaak 6397 / KPN - Reggefiber⁴, dat de NMa ingediende verzoeken tot handhaving van de voorwaarden zal doorverwijzen naar het college, in de situatie waarin het college bij of krachtens hoofdstuk 6A van de Telecommunicatiewet bevoegd is tot handhaving van verplichtingen en waarin sprake is van een samenloop van bevoegdheden tussen het college en de NMa in de zin van het overeengekomen samenwerkingsprotocol⁵. Het college zal deze verzoeken beoordelen op grond van zijn bevoegdheden bij of krachtens de Telecommunicatiewet.

² Besluit Ontbundelde toegang op wholesale niveau, 19 december 2008, kenmerk: OPTA/AM/2008/202719.

³ Zienswijze wijzigingsbesluit KPN - Reggefiber, 24 juli 2009, kenmerk: OPTA/AM/2009/201842.

⁴ Zienswijze KPN - Reggefiber, 18 december 2008, kenmerk: OPTA/AM/2008/202923.

⁵ Samenwerkingsprotocol OPTA - NMa, 24 juni 2004.

Conclusie

Het college onderschrijft de conclusie van de NMa dat er, gelet op het Wijzigingsbesluit en de aan het besluit van 19 december 2008 in zaak 6397 / KPN - Reggefiber verbonden voorwaarden en de Voorwaarden verbonden aan onderhavige concentratie, geen reden is om aan te nemen dat de concentratie de daadwerkelijke mededinging op de Nederlandse markt of een deel daarvan op een significante wijze zou kunnen belemmeren, met name als het resultaat van het in het leven roepen of het versterken van een economische machtspositie.

Hoogachtend,

HET COLLEGE VAN DE ONAFHANKELIJKE POST EN TELECOMMUNICATIE AUTORITEIT,
namens het college,
Plv. afdelingshoofd afdeling Markten

mw. drs. C.M.I. Cramer