

Besluit

Openbare versie

Datum: 11 mei 2016
Ons kenmerk: ACM/DTVP/2016/202675
Zaaknummer: 16.0265.52

1 Introductie

1. Op 7 maart 2016 heeft het College van Beroep en bedrijfsleven (hierna: CBb) een tussenuitspraak¹ gedaan inzake de beroepen tegen het tariefbesluit MDF Pair Bonding². De tussenuitspraak heeft, voor zover hier van belang, betrekking op de gehanteerde WACC die door de Autoriteit Consument en Markt (hierna: ACM) is opgelegd. Omdat ACM in het tariefbesluit MDF-dienstinnovaties³ dezelfde redenering met betrekking tot de WACC heeft gehanteerd als in het tariefbesluit MDF Pair Bonding, heeft de tussenuitspraak van het CBb ook gevolgen voor het tariefbesluit MDF-dienstinnovaties.
2. In dit wijzigingsbesluit wordt het tariefbesluit MDF-dienstinnovaties ambtshalve aangepast. Deze aanpassing ziet op de gehanteerde WACC die ACM heeft gebruikt voor de vaststelling van de tariefplafonds voor een aantal diensten van Koninklijke KPN N.V., en haar groepsmaatschappijen als bedoeld in artikel 24b van Boek 2 van het Burgerlijk Wetboek, alsmede Reggefiber Group B.V. (hierna: KPN).

2 Proces

3. Op 23 april 2015 heeft ACM het tariefbesluit MDF-dienstinnovaties genomen.
4. Op 3 juni 2015 heeft Tele2 Nederland B.V. (hierna: Tele2) op nader aan te voeren gronden beroep ingesteld tegen het tariefbesluit MDF-dienstinnovaties en haar beroep op 3 augustus 2015 aangevuld. Het beroep van Tele2 spitst zich vooral toe op de vastgestelde vergoeding voor de dienst MDF-dienstinnovaties DHZ ten behoeve van de dienstvariant 'nazorg en service'.
5. Op 7 maart 2016 heeft het CBb een tussenuitspraak gedaan inzake de beroepen tegen het tariefbesluit MDF Pair Bonding.
6. Aangezien de tussenuitspraak directe gevolgen heeft voor het onderhavige tariefbesluit heeft ACM op 18 maart 2016 aan KPN een herberekeningsverzoek⁴ ten aanzien van de WACC verzonden met betrekking tot de tarieven in het tariefbesluit MDF-Dienstinnovaties.

¹ Kenmerk: ECLI:NL:CBB:2016:40

² Besluit van 25 november 2013 met kenmerk ACM/DTVP/2013/204815

³ Besluit van 23 april 2015 met kenmerk ACM/DTVP/2015/202244

⁴ Per brief met kenmerk: ACM/DTVP/2016/201516

Besluit Openbare versie

- Op 1 april 2016 heeft KPN per brief⁵ voldaan aan het door ACM verzochte herberekeningsverzoek.

3 Wijzigingen in tariefbesluit MDF-Dienstinnovaties

- In het marktanalysebesluit Ontbundelde toegang van 29 december 2011 (hierna: het marktanalysebesluit ULL) is aan KPN een aantal wholesaleverplichtingen opgelegd. Een van die verplichtingen betreft de tariefregulering in de vorm van tariefplafonds (wholesale price caps) conform de systematiek zoals opgenomen in Annex E.1 tot en met E.3 van het marktanalysebesluit ULL. De diensten MDF-dienstinnovatie Spoed- en Acceleratieorders, de MDF-dienstinnovatie Doe-het-zelfmonteurs en de bij MDF access behorende dienst Incidentele SLA Switch vallen onder deze tariefregulering.
- In dit tariefbesluit is, evenals in het tariefbesluit Pair Bonding, voor de bepaling van de tariefplafonds voor de diensten MDF-dienstinnovatie Spoed- en Acceleratieorders en Incidentele SLA Switch de WACC gehanteerd die door Brattle is vastgesteld en op 29 mei 2013 is gepubliceerd.
- In de tussenuitspraak Pair Bonding heeft het CbB echter ten aanzien van de WACC in rechtsoverweging 4.2.3 het volgende overwogen:
"Het College moet ACM toegeven dat in het algemeen een meer recente bepaling van de WACC zal leiden tot een betere schatting van de relevante parameters. Voorop gesteld dient echter te worden dat het uitgangspunt dat er sprake is van ex-ante regulering met zich brengt dat een bestuursorgaan zoveel mogelijk vooraf duidelijkheid dient te verschaffen omtrent de door haar bij de regulering gehanteerde uitgangspunten. In het onderhavige geval was een op 9 juli 2012 bepaalde WACC voorhanden die gelet op de start van de reguleringsperiode op 1 januari 2012 in elk geval niet als verouderd kon worden aangemerkt. Dat deze WACC is gebruikt voor andere MDF-diensten in dezelfde reguleringsperiode is door ACM niet bestreden. In het verweer van ACM leest het College ook een erkenning van het feit dat de hantering van een andere dan laatstgenoemde WACC de voorspelbaarheid van de tarieven voor MDF Pair Bonding voor KPN heeft verminderd. In dit licht mocht KPN er op vertrouwen dat ACM dezelfde WACC zou hanteren en niet zou vervangen door een eerst op 29 mei 2013 berekende WACC."
- Vanwege de tussenuitspraak MDF Pair Bonding heeft ACM KPN verzocht ook de kostprijsonderbouwingen voor de diensten MDF-dienstinnovatie Spoed- en Acceleratieorders en Incidentele SLA Switch te herberekenen met de door NERA op 9 juli 2012 bepaalde WACC.

⁵ Kenmerk: WOPC/2016/007

Besluit Openbare versie

12. In Annex A van dit besluit zijn de gewijzigde tariefplafonds opgenomen met inachtneming van de uit de tussenuitspraak van het CBb volgende wijziging van de gehanteerde WACC. Deze tariefplafonds voldoen aan de verplichtingen uit het marktanalysebesluit ULL.
13. Op de tariefplafonds voor de dienst MDF-dienstinnovatie Doe-het-zelfmonteurs heeft de gehanteerde WACC geen invloed omdat voor de bepaling van deze tariefplafonds geen WACC is gebruikt.

4 Dictum

14. Het tariefbesluit MDF-dienstinnovaties is op grond van de tussenuitspraak MDF Pair Bonding aangepast. De gewijzigde tariefplafonds zijn opgenomen in Annex A van dit besluit en vervangen de tariefplafonds uit het besluit van 23 april 2015. De tariefplafonds voor de dienst MDF-dienstinnovatie Doe-het-zelfmonteurs in het besluit blijven ongewijzigd.
15. De gewijzigde tariefplafonds voor de dienst MDF-Spoed en Acceleratieorders gelden vanaf 6 november 2013. De tariefplafonds voor de dienst MDF access SLA switch gelden vanaf 9 oktober 2014.
16. De beroepen die tegen het tariefbesluit MDF-dienstinnovaties zijn ingesteld, hebben op grond van artikel 6:19 lid 1 Awb van rechtswege mede betrekking op dit besluit tot wijziging van het tariefbesluit MDF-dienstinnovaties. Dit wijzigingsbesluit zal aan het College van Beroep voor het bedrijfsleven worden gezonden.

Autoriteit Consument en Markt,
namens deze,

(w.g.)

dr. F.J.H. Don
bestuurslid

Beroepsmogelijkheid

Belanghebbenden die zich met dit besluit niet kunnen verenigen, kunnen binnen zes weken na de dag waarop dit besluit is bekendgemaakt beroep instellen bij het College van Beroep voor het bedrijfsleven te Den Haag. Het postadres is: College van Beroep voor het bedrijfsleven, Postbus 20021,2500 EA 's-Gravenhage. Het beroepschrift moet zijn ondertekend en moet ten minste de naam en het adres van de indiener, de dagtekening en een omschrijving van het besluit waartegen het beroep is gericht bevatten. Voorts moet het beroepschrift de gronden van het beroep bevatten en dient een afschrift van het bestreden besluit te worden meegezonden.

Voor het instellen van beroep is griffierecht verschuldigd. Informatie hierover kan worden ingewonnen bij de griffie van het College, telefonisch bereikbaar op (070) 381 3910 of (070) 381 3930.

Besluit
Openbare versie

Annex A

17. In Tabel 1 zijn de tariefplafonds voor de dienst MDF-Spoed- en Acceleratieorders vermeld. Alle bedragen zijn exclusief BTW.

	6-11-2013 tot 31-12-2013	1-1-2014 tot 31-12-2014
Tariefplafonds eenmalige vergoeding MDF spoed en acceleratie order met alleen kruisdraden	EUR 50,19	EUR 51,28
Tariefplafonds eenmalige vergoeding MDF spoed en acceleratie order met testen en labellen	EUR 73,80	EUR 75,49

Tabel 1: Tariefplafonds voor opslag voor spoed- en acceleratieorders

18. In Tabel 2 zijn de tariefplafonds voor de dienst MDF access Incidentele SLA switch weergegeven. Alle bedragen zijn exclusief BTW.

	Tariefplafond
SLA switch van basic naar premium	EUR 101,36
SLA switch van premium naar special	EUR 137,00

Tabel 2: Tariefplafonds voor MDF access Incidentele SLA switch