



Besluit

Ons kenmerk : ACM/UIT/535098
Zaaknummer : ACM/20/040034
Datum : 3 juni 2020

Samenvatting

De eigenaar van [Vertrouwelijk] te [Vertrouwelijk] heeft een aanvraag ingediend bij de Autoriteit Consument en Markt (ACM) om een geschil te beslechten met Koninklijke KPN N.V. (KPN). Het geschil ziet op kabels die zijn aangelegd ten behoeve van een openbaar elektronisch communicatienetwerk in de grond van de grondeigenaar. Deze stelt dat KPN bij aanleg van een glasvezelkabel niet de juiste procedure heeft gevolgd. De ACM verklaart het verzoek om een beschikking als bedoeld in artikel 5.3, derde lid, van de Telecommunicatiewet (Tw) te geven niet-ontvankelijk, omdat het verzoek geen betrekking heeft op een voornemen tot het uitvoeren van werkzaamheden in verband met de aanleg, instandhouding of opruiming van kabels als bedoeld in 5.3, eerste lid, van de Tw.

1 Verloop van de procedure en relevante feiten

1. Bij brief van 29 april 2020 heeft [Vertrouwelijk] namens [Vertrouwelijk], de eigenaar van [Vertrouwelijk] (de grondeigenaar) de ACM verzocht om een geschil te beslechten met KPN als bedoeld in artikel 5.3, derde lid, van de Tw.¹ De grondeigenaar geeft aan dat begin september 2019 bij graafwerkzaamheden voor glasvezel bij de [Vertrouwelijk] te [Vertrouwelijk] een (glasvezel)kabel van KPN is ontdekt. Dit stuk weg is privé-eigendom van [Vertrouwelijk]. Een KLIC-melding² heeft bevestigd dat een of meerdere kabels van KPN zijn. De grondeigenaar stelt dat bij het leggen van de kabel niet de juiste procedure is gevolgd. De grondeigenaar vraagt de ACM te bemiddelen zodat er alsnog een goede gedoogovereenkomst met KPN tot stand komt. Uit de bij het verzoek gevoegde stukken blijkt dat de grondeigenaar daarbij uitgaat van een vergoeding voor het gebruik van de grond en van begrenzing van de gedoogplicht in tijd.
2. Op 8 mei 2020 heeft de ACM de ontvangst van het verzoek bevestigd. De ACM heeft aangegeven dat de door de grondeigenaar verstrekte informatie onvoldoende is voor de beoordeling of de ACM het verzoek in behandeling kan nemen. De ACM heeft enkele vragen gesteld. Onder meer heeft de ACM gevraagd of de door de grondeigenaar genoemde graafwerkzaamheden van begin september 2019 werden uitgevoerd door KPN ten behoeve van de aanleg, instandhouding of opruiming van de (glasvezel)kabel.³

¹ Het verzoek is bij de ACM gearchiveerd onder ACM/IN/483837 en onder zaaknummer ACM/20/040034.

² Graafmelding via het Kadaster.

³ ACM/UIT/533308.

3. Bij e-mail van 18 mei 2020 heeft de ACM vastgesteld dat binnen de gestelde termijn geen reactie van de grondeigenaar is ontvangen op de gestelde vragen. De ACM heeft de brief van 8 mei 2020 ook per e-mail verzonden aan de grondeigenaar.⁴
4. Bij e-mail van 18 mei 2020 heeft de grondeigenaar bericht de brief van de ACM niet te hebben ontvangen. De grondeigenaar heeft de gestelde vragen alsnog beantwoord. De grondeigenaar heeft aangegeven dat de genoemde graafwerkzaamheden van begin september 2019 ten behoeve van de aanleg, instandhouding of opruiming van de (glasvezel)kabel niet werden uitgevoerd door KPN.⁵

2 Juridisch kader

5. In de Tw is voor zover relevant ten aanzien van de gedoogplicht het volgende opgenomen:

Artikel 1.1

kabels: *fysieke geleidingsdraden bestemd voor de rechtstreekse overdracht van signalen tussen punten en de bij deze fysieke geleidingsdraden behorende ondergrondse ondersteuningswerken, beschermingswerken en signaalinrichtingen, alsmede inrichtingen, bestemd om daarin verbinding tot stand te brengen tussen fysieke geleidingsdraden in, op of boven openbare gronden enerzijds en fysieke geleidingsdraden in gebouwen en daarmee één geheel vormende gronden anderzijds dan wel tussen laatstgenoemde fysieke geleidingsdraden onderling;*

Artikel 5.2, eerste lid

De rechthebbende op of de beheerder van openbare gronden is verplicht te gedogen dat ten dienste van een openbaar elektronisch communicatienetwerk kabels in en op deze gronden worden aangelegd, instandgehouden of opgeruimd;

Artikel 5.2, tweede lid

Voor zover het de aanleg, instandhouding of opruiming van andere dan lokale kabels betreft strekt de gedoogplicht zich tevens uit tot niet-openbare gronden, uitgezonderd tuinen en erven die met bewoonde percelen één geheel vormen;

Artikel 5.2, derde lid

Voor zover het voor het aansluiten van gebruikers op een openbaar elektronisch communicatienetwerk nodig is, strekt de gedoogplicht zich wat lokale kabels betreft tevens uit tot niet-openbare gronden, met inbegrip van tuinen en erven die met bewoonde percelen één geheel vormen;

Artikel 5.3, eerste lid

De aanbieder van een openbaar elektronisch communicatienetwerk die het voornemen heeft werkzaamheden uit te voeren in verband met:

- a. *de aanleg, instandhouding of opruiming van kabels of netwerkaansluitpunten,*
- b. *(...),*

⁴ ACM/UIT/533878.

⁵ ACM/IN/491045.

stelt 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;

Artikel 5.3, tweede lid

Indien binnen 2 maanden na de datum van verzending van de schriftelijke kennisgeving geen overeenstemming is bereikt, kan de aanbieder alsmede de rechthebbende of de beheerder, bedoeld in artikel 5.2, binnen 2 weken de Autoriteit Consument en Markt verzoeken een beschikking te geven over de toepasselijkheid van de gedoogplicht of de plaats, het tijdstip en de wijze van de uit te voeren werkzaamheden;

Artikel 5.3, derde lid

De Autoriteit Consument en Markt geeft de beschikking zo spoedig mogelijk, doch uiterlijk binnen 2 maanden na ontvangst van het verzoek. Artikel 12.5, derde lid, is van overeenkomstige toepassing.

3 Ontvankelijkheid van de aanvraag

6. De ACM kan het voorliggende verzoek tot geschilbeslechting pas in behandeling nemen, als voldaan is aan de voorwaarden die zijn neergelegd in artikel 5.3 van de Tw. De ACM overweegt ten aanzien daarvan als volgt.
7. Op grond van artikel 5.3, eerste lid, onder a, van de Tw moet sprake zijn van het voornemen van een aanbieder van een openbaar elektronisch communicatienetwerk om werkzaamheden uit te voeren in verband met de aanleg, instandhouding of opruiming van kabels of netwerkaansluitpunten. De aanbieder moet van dit voornemen kennisgeven met als doel met de rechthebbende of de beheerder - zoals bedoeld in artikel 5.2 van de Tw – tot overeenstemming te geraken over de plaats, het tijdstip en de wijze van uitvoering van de werkzaamheden. Als binnen twee maanden na de kennisgeving geen overeenstemming is bereikt over de plaats, het tijdstip en de wijze van uitvoering van de werkzaamheden, dan kunnen partijen de ACM verzoeken om op grond van het tweede lid van artikel 5.3 van de Tw het geschil te beslechten.
8. De grondeigenaar geeft aan dat begin september 2019 bij graafwerkzaamheden voor glasvezel in zijn grond een (glasvezel)kabel is ontdekt. Een KLIC-melding heeft bevestigd dat een of meerdere kabels van KPN zijn. Desgevraagd heeft de grondeigenaar aangegeven dat de genoemde graafwerkzaamheden van begin september 2019 ten behoeve van de aanleg, instandhouding of opruiming van de (glasvezel)kabel niet werden uitgevoerd door KPN.
9. In het door de grondeigenaar voorgelegde geval is dus geen sprake van het voornemen van KPN om werkzaamheden uit te voeren in verband met de aanleg, instandhouding of opruiming van kabels of netwerkaansluitpunten. En daarom ook niet van een door de ACM te beslechten geschil omtrent dit voornemen als bedoeld in artikel 5.3 van de Tw.
10. Nu niet is voldaan aan de voorwaarden die zijn neergelegd in artikel 5.3. van de Tw, verklaart de ACM het verzoek van de grondeigenaar, om een beschikking als bedoeld in artikel 5.3, derde lid, van de Tw te geven, niet-ontvankelijk.

4 Dictum

De ACM verklaart het verzoek van [Vertrouwelijk], om uitspraak te doen ter zake van dit geschil niet-ontvankelijk.

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 beroepschrift indienen bij de rechtbank Rotterdam, sector bestuursrecht, Postbus 50951, 3007 BM Rotterdam. Nadere informatie over de beroepsprocedure is te vinden op www.rechtspraak.nl.