

OPENBARE VERSIE

Aan ACM
Van T-Mobile Netherlands B.V.
Contactpersoon Miriam van Deursen
Datum 17 mei 2016
Onderwerp Reactie TMNL inzake Marktanalyse FttO
Marktpositie Eurofiber

- (1) T-Mobile Netherlands B.V. (“**TMNL**”) heeft kennisgenomen van het ontwerp-besluit van ACM van 7 april 2016 inzake de marktanalyse FttO (het “**Ontwerp-Besluit**”).
- (2) TMNL is op dit moment aanbieder noch afnemer van ODF-access (FttO) diensten. Toch ziet TMNL zich genoodzaakt een aantal kanttekeningen te plaatsen bij de bevindingen uit het Ontwerp-Besluit. Dit komt door de gelaagde opbouw van de marktanalyses en het risico dat bepaalde (onweersproken) uitgangspunten in de marktanalyse FttO ook in het marktanalysebesluit hoge kwaliteit WBT aan TMNL kunnen worden tegengeworpen, althans als juridisch vaststaand feit kunnen worden aangenomen.
- (3) Om die reden maakt TMNL gebruik van de gelegenheid te reageren op het Ontwerp-Besluit. De opmerkingen van TMNL zien uitsluitend op de (gepercipieerde) groei van Eurofiber’s marktaandeel. Uit het Ontwerp-Besluit blijkt dat dit een dragende overweging is bij ACM’s voorgenomen beslissing om KPN niet te reguleren ten aanzien van ODF-access (FttO). Met dat voorgenomen besluit kan TMNL zich niet verenigen.
- (4) Uit het Ontwerp-Besluit blijkt dat ACM ook lokale glasaanbieders tot de relevante markt heeft gerekend. Of het aanbod van lokale glasaanbieders ook daadwerkelijk een alternatief (substituut) vormt voor het aanbod van Eurofiber en KPN heeft ACM echter *niet* (voldoende) onderzocht. ACM heeft niet door middel van het uitvoeren van een SSNIP-test onderzocht of een hypothetisch monopolist van ODF-access (FttO)-diensten met een (goeddeels) landelijk bereik in staat is om – ondanks de aanwezigheid van lokale glasaanbieders – op winstgevende wijze zijn prijzen met 5 tot 10% duurzaam te verhogen, of dat een voldoende groot aantal (hypothetische) afnemers van ODF-access (FttO) zou overstappen naar één of meerdere lokale aanbieders van ODF-access (FttO). Dat is een cruciale omissie in het Ontwerp-Besluit. Reeds hierom had ACM niet, althans niet zonder nadere onderbouwing – en in

T-MOBILE NETHERLANDS BV

Adres: Waldorpstraat 60, 2521 CC Den Haag

Postadres: Postbus 16272, 2500 BG Den Haag

Telefoon: +31 (0)6 1409 5000 | Fax: +31 (0)6 1409 5024 | Internet: www.t-mobile.nl

Bank: IBAN: NL03COBA0733959717 / BIC: COBANL2XXXX | KvK: Den Haag, 33265679

afwijking van haar Monitor, ineens de markt mogen uitbreiden met lokale glasaanbieders.

- (5) In dit kader merkt TMNL volledigheidshalve op dat een dergelijke SSNIP-analyse ook ten aanzien van HK WBT zal moeten worden gemaakt, waarbij de bevindingen ten aanzien van ODF-access (FttO) niet noodzakelijkerwijs kunnen worden doorgetrokken naar HK WBT. (Zo heeft ACM ook vastgesteld dat op het niveau van ontbundelde toegang MDF-access en toegang tot kabelnetwerken geen substituten van elkaar vormen, terwijl LK WBT op basis van MDF-access en LK WBT op basis van toegang tot kabelnetwerken wél tot dezelfde markt moeten worden gerekend). Met andere woorden: zelfs indien ACM tot de conclusie komt dat ten aanzien van ODF-access (FttO) het aanbod van lokale glasaanbieders tot de markt moet worden gerekend, dan geldt niet zonder meer dat deze conclusie ook kan worden doorgetrokken naar HK WBT (op basis van ODF-access FttO).
- (6) ACM leunt in haar dominantie-analyse sterk op een vermeende stijging van het marktaandeel van Eurofiber. Daaruit zou, aldus ACM, blijken dat Eurofiber in staat is KPN te disciplineren waardoor KPN *niet* in staat is zich onafhankelijk te gedragen. Zo zou uit randnummer 163 blijken dat het marktaandeel van Eurofiber is gestegen van [15-20]% naar [20-25]%. Een dergelijke stijging is niet waarneembaar in ACM's eigen Telecommonitor, waar het marktaandeel van Eurofiber al vele jaren stabiel is tussen de 20-25%. De in het kader van het Ontwerp-Besluit geconstrueerde stijging van Eurofibers marktaandeel kan uitsluitend worden verklaard doordat ACM in het Ontwerp-Besluit ook lokale glasaanbieders tot de markt heeft gerekend. Daardoor lijkt de onderlinge verhouding tussen KPN en Eurofiber iets te verspringen. Door het gebruik van bandbreedtes worden de exacte verschillen tussen de ontwikkeling van het marktaandeel van Eurofiber in het Ontwerp-Besluit en in ACM's Telecommonitor echter gemaskeerd. Gelet op het relatief beperkte marktaandeel van de lokale glasaanbieders, moet echter worden aangenomen dat het verschil in Eurofibers daadwerkelijke (en vermoedelijk vertrouwelijke) marktaandeel in ACM's Telecommonitor en in het Ontwerp-Besluit beperkt is. TMNL acht het niet onaannemelijk dat Eurofiber's marktaandeel in het Ontwerp-besluit in Q1 2014 zo rond de 19% bedroeg, terwijl het op datzelfde moment in ACM's Telecommonitor vermoedelijk zo rond de 20-21% bedroeg. In elk geval is niet waarschijnlijk dat er (zeer) grote verschillen bestaan, zodat de groei van Eurofiber's marktaandeel vermoedelijk beperkt is waardoor hier geen of nauwelijks consequenties aan kunnen worden verbonden voor de dominantie-analyse in het Ontwerp-Besluit.

- (7) ACM stelt verder dat omdat het marktaandeel van Eurofiber een sterkere groei heeft doorgemaakt dan dat van KPN, "*Eurofiber meer nieuwe klanten heeft weten te winnen dan KPN*". Daarmee slaat ACM kennelijk de plank mis. KPN's marktaandeel is namelijk zeer aanzienlijk hoger dan dat van Eurofiber. Door het behoud van haar marktaandeel (in die zin dat KPN's marktaandeel in dezelfde bandbreedte is gebleven), terwijl de omvang van de markt aanzienlijk is gegroeid heeft KPN dan ook meer klanten weten te winnen dan Eurofiber. Zelfs indien moet worden aangenomen dat KPN's marktaandeel rond de 40% bedraagt en dat van Eurofiber rond de 25% (aan de onder- respectievelijk de bovenkant van de door ACM in het Ontwerp-Besluit gehanteerde bandbreedte), dan nog heeft KPN in de periode Q1 2012 tot Q 4 2015 in absolute aantallen meer klanten gewonnen dan Eurofiber. Dit illustreert derhalve alleen maar dat KPN in staat is zich onafhankelijk te gedragen van Eurofiber.
- (8) Gelet op het voorgaande hoopt TMNL dan ook zeer dat ACM in de finale versie van het marktanalysebesluit ODF-access (FttO) tot de conclusie komt dat KPN beschikt over AMM.

* * *