



A.J. Scheepbouwer

voorzitter

OPTA
T.a.v. de heer Mr. C.A. Fonteyjn
Voorzitter College
Postbus 90420
2509 LK DEN HAAG

Datum
25 november 2005
Onderwerp
kortingenonderzoek
Uw brief van
-
Uw kenmerk
-
Ons kenmerk
2005-U-00327-RvB
Bijlage(n)
-

Geachte heer Fonteyjn,

Op 11 oktober 2004 heeft Koninklijke KPN N.V. aan OPTA gemeld dat door KPN Telecom B.V. ("KPN") huurlijnen en vaste telefoniediensten zijn aangeboden en overeengekomen tegen tarieven en op voorwaarden die afwijken van de door het College op grond van de Telecommunicatiewet en het Besluit ONP Huurlijnen en Telefonie (het "**Boht**") goedgekeurde tarieven en voorwaarden. Tegelijkertijd heeft KPN binnen haar organisatie maatregelen genomen om onmiddellijk een einde te maken aan het overtreden van de betreffende regelgeving.

Vervolgens heeft een diepgaand onderzoek plaatsgevonden binnen de organisatie van KPN en heeft KPN, deels op eigen initiatief en deels op verzoek van OPTA, informatie aan OPTA verstrekt over uitgebrachte offertes en gesloten contracten. Mede op basis van die informatie heeft OPTA op 18 november 2005 een rapport als bedoeld in artikel 15.8 Telecommunicatiewet uitgebracht (hierna: het "**rapport**").

In de bijlage IV, VI en VII bij het rapport zijn lijsten opgenomen van door OPTA geconstateerde overtredingen. Die overtredingen worden door KPN deels (zie hierna) erkend. OPTA heeft KPN laten weten dat de overige door KPN tot en met 20 september 2005 aan OPTA verstrekte informatie over contracten en offertes geen concrete aanwijzingen bevat voor het verstrekken van onrechtmatige kortingen door KPN.

KPN zou graag komen tot een versnelde afdoening van de in het rapport geconstateerde overtredingen. KPN kan zich in hoofdlijnen vinden in het rapport. In dit stadium wil KPN daarom volstaan met het plaatsen van de volgende kanttekeningen bij het rapport:

- KPN is van mening dat het blijven toepassen van de BasicLine-regeling ten aanzien van bestaande klanten geen overtreding, laat staan meerdere overtredingen, van de Telecommunicatiewet en het Boht behelst/behelzen.

Raad van Bestuur
Maanplein 55
2516 CK Den Haag

Telefoon (070) 343 43 43
Fax (070) 451 01 01

Correspondentieadres:
Postbus 30000
2500 GA Den Haag

Koninklijke KPN N.V.
Handelsregister
K.v.K. Haaglanden
nr. 02045200
NL 008849225B02



- Daarnaast merkt KPN op dat de in het rapport genoemde omzetbedragen en kortingbedragen niet geheel overeenstemmen met de door KPN vastgestelde bedragen. Om tot een snelle afronding van de procedure te komen, heeft KPN besloten de bedragen uit haar eigen administratie niet geval voor geval te vergelijken met de OPTA-gegevens. Het feit dat zij instemt met een versnelde procedure betekent echter niet dat KPN de juistheid van de door OPTA genoemde bedragen integraal erkent. Dit doet overigens niet af aan de constatering dat de constateringen van OPTA in hoofdlijnen juist zijn.
- KPN betwist met klem de stellingen van OPTA ter zake van de concurrentiele situatie op de markt, het door KPN behaalde voordeel en het door concurrenten geleden nadeel. Die stellingen zijn deels speculatief en in ieder geval onvoldoende onderbouwd. Uit het rapport blijkt dat OPTA daar ook geen eigen onderzoek naar heeft gedaan. Zou zij dat wel hebben gedaan, dan zou zij hebben kunnen constateren dat de dagelijkse praktijk een ander beeld laat zien dan door OPTA is geschetst.

OPTA heeft KPN laten weten dat zij voornemens is voor de door haar geconstateerde overtredingen één of meer boetes op te leggen. Zij heeft aangegeven bij het vaststellen van die boete(s) rekening te hebben gehouden met het feit dat niet kan worden uitgesloten dat in de periode vóór oktober 2004 in het grootzakelijke segment (ook wel door KPN aangeduid als de top 3000) onrechtmatige kortingen zijn verstrekt, die - ondanks het diepgaande onderzoek - niet aan het licht zijn gekomen en waarvoor geen boete meer zal worden opgelegd.

Het is OPTA bekend dat concurrenten van KPN op de markt voor vaste telefonie (hierna aangeduid als: de "**Concurrenten**") zich gezamenlijk via een advocaat tot KPN hebben gewend, de Stichting tot beheer van vorderingen op KPN wegens het verlenen van verboden kortingen hebben opgericht (hierna de "**stichting**") en schadevergoeding vorderen van KPN. De Concurrenten hebben aangegeven hun vordering op KPN ten titel van incasso te zullen overdragen aan de stichting. De Concurrenten stellen gezamenlijk alle of nagenoeg alle concurrenten van KPN op de relevante markt in de relevante periode te vertegenwoordigen. De Concurrenten hebben hun vordering gebaseerd op winstafdracht.

KPN betwist aansprakelijkheid voor de vordering zoals de Concurrenten die bij KPN hebben ingediend. KPN heeft de totale schade van haar concurrenten, aannemende dat KPN wel aansprakelijk zou zijn en dat winstafdracht zou worden toegepast, berekend op maximaal EUR 8-12 miljoen. KPN heeft OPTA in kennis gesteld van de onderbouwing van die berekening.

Omdat KPN ernaar streeft deze zaak zo spoedig mogelijk af te wikkelen, zal zij binnen een week na het hierna besproken boetebesluit van OPTA onverplicht en onherroepelijk een bedrag van EUR 18 miljoen beschikbaar stellen voor concurrenten ter titel van schadevergoeding. Dit bedrag zal, na onherroepelijke overdracht door de Concurrenten van al hun vorderingen op KPN in verband met de in het rapport beschreven gedragingen (hierna: de "**vorderingen**"), aan de stichting worden betaald:

- (A) tegen verlening van finale kwijting aan KPN voor de vorderingen, of



- (B) op voorwaarde dat de stichting op zich neemt dit bedrag onder zich te houden en uitsluitend tot uitbetaling over te gaan:
1. na ontvangst van een onherroepelijke rechterlijke uitspraak waarin wordt vastgesteld dat KPN verplicht is het betreffende bedrag te betalen als vergoeding van de schade die is geleden tengevolge van de in het rapport beschreven gedragingen; of
 2. aan een individuele concurrent tegen verlening van finale kwijting aan KPN door de betreffende concurrent en de stichting voor alle vorderingen terzake van schade geleden door die concurrent; of
 3. aan de Staat.

Een uitbetaling onder (2) kan slechts worden gedaan zolang nog geen vonnis is gewezen op vordering van de stichting en/of één of meer concurrenten in verband met de in het rapport beschreven gedragingen en dient zich bovendien te beperken tot een bedrag dat eenzelfde percentage uitmaakt van het bedrag van EUR 18 miljoen als het percentage dat de vordering van de betreffende concurrent uitmaakt van de totale door de Concurrenten gevorderde schade. De uitbetaling onder (3) zal worden gedaan indien en zodra er na afwikkeling van alle vorderingen nog een bedrag resteert.

Indien betaling aan de stichting niet plaatsvindt omdat de Concurrenten hun vorderingen nog niet onherroepelijk aan de stichting hebben overgedragen of de stichting niet bereid is de voorwaarden onder (A) of (B) te accepteren, zal KPN het bedrag van EUR 18 miljoen storten op de bankrekening van een notaris onder de volmacht en last uitsluitend tot uitbetaling over te gaan met inachtneming van de voorwaarden onder (B) 1 tot en met (B) 3 als boven toegelicht.

Op grond van de boeterichtsnoeren kan OPTA bij het bepalen van de boete, rekening houden met de mate waarin de benadeelde partijen door de overtreder schadeloos zijn gesteld. OPTA heeft aangegeven dat zij bij de vaststelling van de boete rekening zal houden met de omstandigheid dat KPN bereid is een relevant bedrag aan schadevergoeding aan concurrenten te beschikbaar stellen zoals hierboven vermeld. OPTA heeft aangegeven, mede met inachtneming van het vorenstaande, voornemens te zijn KPN een totaal bedrag aan boetes op te leggen van EUR 17 miljoen.

KPN heeft de wens uitgesproken definitief een streep te zetten achter deze affaire. Zij heeft daarom besloten geen gebruik te maken van de haar ten dienste staande rechtsmiddelen tegen een besluit waarbij het totaalbedrag van de boetes EUR 17 miljoen niet overschrijdt. Voorts ziet KPN, ter bevordering van de snelheid van de procedure en gezien de inhoud van het concept-boetebesluit, af van het indienen van een meer uitvoerige zienswijze op het gestelde in het rapport.

Vertrouwend dat deze zaak nu snel kan worden afgewikkeld,

hoogachtend,