

Ministerie van Economische Zaken, Landbouw en Innovatie
Bezuidenhoutseweg 30
2594 AV –s'Gravenhage

CONTACTPERSOON Andrej Trifunovski
TELEFOON 06-480 11 906
DATUM 16/06/2014
BETREFT Consultatie boetebeleidsregel Autoriteit Consument en Markt

Geachte mevrouw, heer,

Namens T-Mobile Netherlands B.V. (verder te noemen "T-Mobile") maken wij graag gebruik van de mogelijkheid om te reageren op het concept boetebeleidsregel Autoriteit Consument en Markt (ACM) dat dient tot het wegnemen van bestaande sectorale verschillen in de systematiek van de boeteoplegging.

Wij vragen ten stelligste uw aandacht voor de volgende punten:

Paragraaf 2.5 - Hoofdstuk 2. Consumenten, energie, mededinging, post en telecommunicatie

In het voorgestelde artikel 2.8 lid 1 en 2 wordt bepaald:

1. Bij de vaststelling van de bestuurlijke boete **kan** de ACM boeteverhogende of boeteverlagende omstandigheden in aanmerking nemen.
2. De ACM bepaalt **in redelijkheid** de mate waarin de betrokken omstandigheid leidt tot een verhoging of verlaging van de basisboete.

Onzes inziens wordt op grond van het voorgestelde artikel niet duidelijk hoe ver de (discretionaire) macht van ACM in dezen reikt. De inkaderingen van de termen "kan" en "in redelijkheid" worden niet duidelijk gemaakt. Uw voorgestelde formulering leidt tot rechtsonzekerheid, nu ACM ook zou kunnen besluiten de omstandigheden van artikel 2.9 juncto 2.10 niet in haar overweging mee te nemen. Hierdoor wordt voor de betrokken partij(en) niet kenbaar gemaakt hoe het boetebesluit door ACM tot stand komt. De totstandkoming van de boete dient altijd transparant te geschieden en rekening te houden met de ernst van de overtreding en de mate waarin deze aan de overtreder kan worden verweten. Indien de overtreder aannemelijk maakt dat de vastgestelde boete wegens bijzondere omstandigheden te hoog is dan dient ACM een lagere boete op te leggen, aldus de Algemene wet bestuursrecht en de jurisprudentie.

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: Commerzbank Amsterdam 73.39.59.717 | KvK: Den Haag, 33265679

T-Mobile vraagt uw aandacht hiervoor en stelt voor om de woorden “kan” en “in redelijkheid” te concretiseren, al dan niet in de toelichting bij het besluit. Als er sprake is van een omstandigheid waardoor boeteverhoging of boeteverlaging toegepast kan worden, dan dient ACM dit op grond van geconcretiseerde maatstaven te betrekken bij de bepaling van de hoogte van de boete.

De voorgestelde beleidsregel introduceert drie boetesystematieken (afhankelijk van de aard van de overtreding en het wettelijke boetemaximum dat op die boete is gesteld). Hierdoor verdwijnt het bestaande onderscheid in toezichtterreinen en sectoren.

Door de drie voorgestelde boetesystematieken te introduceren, namelijk: **a)** voor overtredingen met als basisboete een percentage van de betrokken omzet (paragraaf 2.2), **b)** voor overtredingen met als basisboete een promillage van de totale omzet (paragraaf 2.3) en **c)** voor overtredingen met een wettelijk boetemaximum van € 450.000,- (paragraaf 2.4) worden zeer ruime bandbreedten voor de basisboetes gecreëerd maar niet (voldoende) geconcretiseerd. Met andere woorden, het wordt niet overzichtelijk gemaakt hoe de beslissingen hiervoor door ACM worden genomen. De begrenzing per voorgestelde systematiek is zeer ruim genomen en daardoor bestaat er onzes inziens gevaar voor willekeur. In geval er geen passende boete kan worden genomen heeft ACM de bevoegdheid om de naast zijnde hogere of lagere boetecategorie toe te passen (artikel 2.5, lid 3).

Tevens krijgt ACM de keuze om in geval de omzet onvoldoende aansluit bij de daadwerkelijke economische macht van de overtredende partij, de basisboete in overeenstemming met deze economische macht te bepalen (artikel 2.6) of in uitzonderlijke gevallen een symbolische boete uit te delen (artikel 2.12). De artikelen worden in de toelichting niet nader gespecificeerd.

Voor vragen kunt u met ondergetekende contact opnemen.

Wij verwachten u hiermee voldoende te hebben geïnformeerd.

Met vriendelijke groet,

Andrej Trifunovski
Legal Counsel
Afdeling Regulatory Affairs
T-Mobile Netherlands B.V.
Waldorpstraat 60, 2521 CC Den Haag
Postbus 16272, 2500 BG Den Haag