

Eurofiber reactie wetsvoorstel toegangsregulering in geval van replicatiebelemmeringen

Algemeen

Gegeven de bijzondere inspanning die de Nederlandse overheid heeft gedaan om artikel 61, derde lid van de Telecomcode¹ opgenomen te krijgen in de definitieve tekst is het niet verwonderlijk dat dit artikel ook nu een bijzondere aandacht krijgt bij de implementatie. Uiteindelijk zullen de nieuwe bevoegdheden voor ACM om in te grijpen echter niet eerder ingaan dan dat het volledig pakket van de nieuwe Telecomcode is geïmplementeerd.

In de basis is het wetsvoorstel een vrij getrouwe omzetting van de tekst uit de Telecomcode. Juist om die reden is het voor Eurofiber op voorhand niet geheel duidelijk waarom dit specifieke onderdeel van één lid van de Telecomcode er nu eerder uitgelicht wordt. Dit geldt temeer daar een aantal definities, zoals EZK zelf in de toelichting ook aangeeft, nog niet geheel helder zijn. Daarnaast moet ook BEREC nog komen met een aantal aanbevelingen die relevant zijn in de context van artikel 61.

Uitsluitend op wholesalemarkten actieve ondernemingen

In de Telecomcode is er bijzondere aandacht voor ondernemingen die uitsluitend actief zijn op wholesalemarkten. In het bijzonder is artikel 80 gewijd aan dit soort ondernemingen. Eurofiber past goed binnen deze definitie. Dit betekent in het geval van artikel 61, lid 3, dat Eurofiber niet onder de mogelijke toegangsverplichtingen van dit artikel vallen. Een dergelijk verplichting zou ook niet nodig zijn, Eurofiber levert immers reeds vrijwillig toegang op basis van tarieven die in concurrentie tot stand zijn gekomen. In het wetsvoorstel heeft deze uitzondering zijn weerslag gekregen in lid 6a van artikel 6.3.

Deze uitzondering geldt echter niet voor de concurrenten van Eurofiber. De zorg voor Eurofiber is in welke mate deze regelgeving, die primair bedoeld is om ervoor te zorgen dat de residentiële markt voor internettoegang concurrerend blijft, mogelijke negatieve gevolgen heeft voor de concurrentie op de markt voor zakelijke netwerkdiensten. De specifieke zorg daarbij is dat er een verzoek komt voor toegang tot het netwerk van een van de concurrenten van Eurofiber en dat de regulering van een of meer van deze netwerken een negatieve impact zal hebben op de verdere uitrol van het open wholesale netwerk van Eurofiber.

Eurofiber heeft jarenlang bij ACM betoogd dat het reguleren van de ODF-FttO markt middels tariefplafonds een negatieve impact zal hebben op het bevorderen van infrastructuur concurrentie op de langere termijn en dat de beste manier om infrastructuurconcurrentie te bevorderen is door middel van ondergrens regulering partijen te beschermen tegen te lage tarieven van de zittende aanbieder. Uiteindelijk heeft er deregulering van de ODF-FttO markt plaatsgevonden.

Gegeven het feit dat het nieuwe artikel 6.3 voorziet in mogelijkheden om buiten het AMM kader om toegangsverplichtingen op te leggen ziet Eurofiber een reëel risico dat zij opnieuw genooddaakt zal zijn om op te komen voor haar belangen in procedures waar tariefplafonds worden opgelegd aan een van haar concurrenten. Door dergelijke tariefplafonds zal de verdere uitrol van het Eurofiber

¹ Richtlijn (EU) 2018/1972 van het Europees Parlement en de Raad van 11 december 2018 tot vaststelling van het Europees wetboek van elektronische communicatie

netwerk negatief worden beïnvloed, hetgeen een ongewenste negatieve impact zal hebben op de uitrol van glasvezel in Nederland als zodanig.

Eurofiber zou dan ook graag zien dat er in de toelichting expliciet wordt opgenomen dat daar waar commerciële alternatieven reeds beschikbaar zijn, dan wel dat er een aanbod is voor het realiseren van een commercieel alternatief, ACM dit moet meewegen in haar beoordeling voor de noodzaak van het opleggen van toegang onder art 6.3. Dit is in lijn met de wens van de Telecomcode om wholesale only partijen te stimuleren (zie overweging 155).

Conclusie

Hoewel Eurofiber begrijpt welk belang EZK hecht aan artikel 61 van de Telecomcode is het op voorhand niet duidelijk waarom deze nu stand alone wordt geconsulteerd. Dit geldt te meer nu er sprake is van een getrouwe transpositie. Wel benadrukt Eurofiber hierbij haar grote zorg dat de situatie die inmiddels is ontstaan op de markt voor ODF-FttO negatief kan worden beïnvloed door dit wetsvoorstel. Graag zou Eurofiber zien dat EZK dit risico zo veel mogelijk mitigeert door in de toelichting stil te staan bij de onwenselijkheid van onnodige toegangsverplichtingen die de infrastructuurconcurrentie nadelig zullen beïnvloeden.