

PO Box 90420  
2509 LK The Hague  
Telephone +31 70 315 35 00  
Telefax +31 70 315 35 01  
E-mail mail@opta.nl  
www.opta.nl

**Visiting address:**  
Zurichtoren  
Muzenstraat 41  
2511 WB The Hague  
The Netherlands

Europese Commissie DG Information Society  
Dr. B. Langeheine  
Beaulieuilaan 33  
BE-1160 BRUSSEL  
BELGIE

<b>Contact</b>	<b>Our reference</b>	<b>Your reference</b>	<b>Direct line</b>
Dr. J. Huigen	OPTA/BO/2005/203476		(070) 315 92 72
<b>Date</b>	<b>Subject</b>	<b>Enclosure(s)</b>	
12 december 2005	NL/2005/0247		

Dear Dr. Langeheine,

Pursuant to the notification of the draft decisions on the broadcasting transmission markets (NL/2005/0247), OPTA has received a letter (dated 3 November 05) by the Commission indicating that there are serious doubts with respect to these decisions. The Commission, OPTA, NMa and the Ministry of Economic Affairs have subsequently discussed the matter. Information has been submitted to the Commission by OPTA as well as by other NRA's and by parties active in the markets involved or parties that are in any way impacted by the outcome of the notification process.

The Commission has brought to the attention of OPTA that during and prior to the procedure, cable operators have indicated that they would be willing to voluntarily freeze their subscription tariffs of their free-to-air rtv-packages. The Commission has also stated that, in the light of both its serious doubts about the ex ante regulation of this market and this voluntary freeze of these tariffs, a veto of OPTA's draft decisions in their present format would be unavoidable.

In the light of these considerations, OPTA is willing to amend its draft decisions as follows:

1. The regulatory period of the above mentioned decisions will be one year;
2. During this year, OPTA will not intervene in the relevant retail tariffs on the condition that increases of the retail tariffs of the cable operators addressed by the decisions will not exceed the increase of the consumer price index (CPI);
3. OPTA will monitor the application of the condition under 2. A breach of the condition under 2 will be considered an exceptional circumstance as mentioned in art. 7(6) of the Framework Directive.
4. OPTA will monitor the broadcasting markets in the Netherlands in 2006 and if deemed necessary, it will draft new decisions pertaining to these markets for the years 2007 and further. These draft decisions will be notified in accordance with art. 7 of the Framework Directive. OPTA will cooperate with the Commission on finding possibilities to limit time loss and the administrative burdens on market parties as well as on OPTA and the Commission for

these proceedings.

5. The retail obligation in par 16 will not be affected and the retail obligation in par 17 will only slightly be modified by these amendments.

We understand the above is satisfactory for the Commission.

Yours sincerely,

C.A. Fonteijn

## 1 DICTUM

1. Het college heeft op grond van artikel 6a.1, eerste lid, van de Telecommunicatiewet onderzocht welke markten overeenkomen met de in de aanbeveling van de Commissie vermelde markt voor omroeptransmissiediensten.
2. Het college heeft geconcludeerd dat de markt voor doorgifte van vrij toegankelijke rtv-pakketten via de kabel in het verzorgingsgebied van UPC Nederland B.V. (hierna: UPC) en de markt voor doorgifte van betaald rtv-pakketten via de kabel in het verzorgingsgebied van UPC de relevante wholesalemakten zijn.
3. Het college heeft op grond van artikel 6a.1 van de Tw onderzocht of deze markten daadwerkelijk concurrerend zijn en op grond van artikel 6a.2 van de Tw of op deze markten een onderneming actief is die beschikt over een AMM.
4. Het college concludeert dat de markt voor doorgifte van vrij toegankelijke rtv-pakketten via de kabel in het verzorgingsgebied van UPC en de markt voor doorgifte van betaald rtv-pakketten via de kabel in het verzorgingsgebied van UPC niet daadwerkelijk concurrerend zijn. Het college stelt vast dat UPC op deze markten beschikt over een AMM.
5. Als gevolg van de AMM van UPC op deze markten, legt het college UPC de volgende verplichtingen op.
6. UPC dient op grond van artikel 6a.2 van de Tw juncto artikel 6a.6 van de Tw te voldoen aan redelijke verzoeken van programma-aanbieders om toegang tot haar netwerk om door middel van over dat netwerk geleverde omroeptransmissiediensten eindgebruikers te bereiken. Deze verplichting houdt in dat UPC:
  - i. Programma-aanbieders toegang verleent tot de netwerkelementen of faciliteiten die nodig zijn om eindgebruikers te bereiken;
  - ii. Programma-aanbieders de transmissiediensten aanbiedt die nodig zijn om eindgebruikers te bereiken;
  - iii. Co-locatie of andere vormen van gedeeld gebruik van faciliteiten aanbiedt indien deze vormen van gedeeld gebruik redelijkerwijs noodzakelijk zijn voor de levering van de onderhavige omroeptransmissiediensten;
  - iv. Te goeder trouw onderhandelt met programma-aanbieders die verzoeken om toegang;
  - v. Reeds verleende toegang tot faciliteiten niet intrekt.
7. UPC dient op grond van artikel 6a.2 van de Tw juncto artikel 6a.7, tweede lid, van de Tw voor toegang kostengeoriënteerde tarieven te hanteren. UPC dient op grond van artikel 6a.2 van de Tw

juncto artikel 6a.7, tweede lid, van de Tw, voor de geleverde toegang kostengeoriënteerde tarieven te hanteren. UPC dient op grond van artikel 6a.2 van de Tw juncto artikel 6a.7, tweede lid van de Tw, voor de tarifiering van toegang, van de transmissiediensten die nodig zijn om eindgebruikers te bereiken, alsmede van de daaraan gekoppelde vormen van gedeeld gebruik van faciliteiten een door het college goed te keuren kostentoerekeningsstelsel te hanteren. UPC dient hiertoe binnen drie maanden na het van kracht worden van dit besluit een kostentoerekeningsstelsel ter goedkeuring voor te leggen aan het college. UPC dient er zorg voor te dragen dat het kostentoerekeningsstelsel voldoet aan de volgende voorschriften:

- i. De toerekening van de onderliggende kosten vindt plaats op basis van het principe van causaliteit;
  - ii. De kosten van netwerkelementen respectievelijk delen van het netwerk dienen in beginsel volgens het causaliteitsprincipe en proportioneel (*in casu* naar rato van capaciteitsgebruik) te worden toegerekend aan de verschillende diensten die van die elementen of delen gebruik maken;
  - iii. Bij de vaststelling van de tarifiering van omroeptransmissiediensten ten behoeve van toegang alsmede van daaraan gekoppelde vormen van gedeeld gebruik van faciliteiten, wordt uitgegaan van de vervangingswaarde, vermeerderd met een redelijk rendement;
  - iv. De hoogte van het redelijk rendement dient te worden bepaald aan de hand van de zogenaamde Weighted Average Cost of Capital (hierna: WACC) methodiek onder toepassing van het Capital Asset Pricing Model (CAPM).
8. UPC dient op grond van artikel 6a.2 van de Tw juncto artikel 6a.8 van de Tw de genoemde vormen van toegang onder gelijke omstandigheden onder gelijke voorwaarden te verlenen. Deze verplichting houdt tevens in dat UPC ten opzichte van derden gelijke voorwaarden toepast als die welke onder gelijke omstandigheden gelden voor zichzelf, zijn dochterondernemingen of zijn partnerondernemingen.
9. UPC dient op grond van artikel 6a.2 van de Tw juncto artikel 6a.9, eerste lid, van de Tw binnen vijftien dagen na ontvangst van een verzoek daartoe die informatie bekend te maken die noodzakelijk is om de verzochte toegang te realiseren, respectievelijk om een onderbouwd verzoek om toegang te kunnen doen. Deze informatie behelst onder meer tarieven en andere voorwaarden, zoals leveringstijden en technische specificaties.
10. Het college heeft geconcludeerd dat de wholesalemaatregelen, ondanks de stimulans die hiervan uitgaat op de ontwikkeling van infrastructuur- en dienstenconcurrentie, ontoereikend zijn om daadwerkelijke concurrentie te verwezenlijken en de belangen van eindgebruikers te beschermen. Het college heeft overwogen of in aanvulling op bovengenoemde wholesaleverplichtingen ook retailverplichtingen opgelegd dienen te worden. Het college heeft op grond van artikel 6a.1, tweede lid, van de Tw de relevante retailmarkt bepaald.
11. De bij de wholesalemarkt voor doorgifte van vrij toegankelijke rtv-pakketten via de kabel in het

verzorgingsgebied van UPC en de wholesalemarkt voor doorgifte van betaal rtv-pakketten via de kabel in het verzorgingsgebied van UPC behorende retailmarkten zijn door de Commissie niet afgebakend. Het college heeft geconcludeerd dat de markt voor het verzorgen van vrij toegankelijke rtv-pakketten via de kabel in het verzorgingsgebied van UPC en de markt voor het verzorgen van betaal rtv-pakketten via de kabel in het verzorgingsgebied van UPC de relevante retailmarkten zijn.

12. Het college heeft op grond van artikel 6a.1 van de Tw onderzocht of deze markten, met inachtneming van de wholesaleverplichtingen, daadwerkelijk concurrerend zijn en op grond van artikel 6a.2 van de Tw of op deze markt een onderneming actief is die beschikt over een AMM.
13. Het college concludeert dat de markt voor het verzorgen van betaal rtv-pakketten via de kabel in het verzorgingsgebied van UPC daadwerkelijk concurrerend is. Het college concludeert dat de markt voor het verzorgen van vrij toegankelijke rtv-pakketten via de kabel in het verzorgingsgebied van UPC niet daadwerkelijk concurrerend is. Het college stelt vast dat UPC op de markt voor het verzorgen van vrij toegankelijke rtv-pakketten via de kabel in het verzorgingsgebied van UPC beschikt over een AMM.
14. Het college constateert dat UPC op de markt voor het verzorgen van vrij toegankelijke rtv-pakketten via de kabel in haar verzorgingsgebied een dienst aanbiedt die ziet op de levering van omroepinhoud alsmede een dienst die betrekking heeft op de transmissie van signalen. Op grond van de Tw is het college enkel bevoegd ten aanzien van laatstgenoemde transmissiedienst.
15. Als gevolg van de AMM van UPC op deze markt, legt het college UPC ten aanzien van de transmissiedienst de volgende retailverplichtingen op.
16. UPC dient op grond van artikel 6a.2 van de Tw juncto artikel 6a.12, onder b, van de Tw het vrij toegankelijke rtv-pakket ontbundeld van andere diensten aan eindgebruikers aan te bieden. Deze ontbundelingsverplichting houdt in dat UPC een eindgebruiker de mogelijkheid dient te bieden om de transmissiedienst onderliggend aan het vrij toegankelijke rtv-pakket af te nemen, zonder dat de eindgebruiker verplicht is daarbij andere diensten, zoals een decoder, internet, telefonie of een betaal rtv-pakket, tegen betaling af te nemen.
17. UPC dient op grond van artikel 6a.2 van de Tw juncto artikel 6a.12, onder c, van de Tw door publicatie op zijn website aan eindgebruikers, alsmede op verzoek van het college schriftelijk aan het college, informatie bekend te maken over de hoogte en de opbouw van de eindgebruikerstarieven, waarbij UPC kenbaar maakt welk gedeelte van het eindgebruikerstarief betrekking heeft op de transmissiedienst.

**[BEROEPSCLAUSULE]**