



B I P T

**BELGISCH INSTITUUT VOOR POSTDIENSTEN
EN TELECOMMUNICATIE**

**BESLUIT VAN DE RAAD VAN HET BIPT
VAN 19 mei 2018
BETREFFENDE
DE MOGELIJKHEID TOT HET FACTUREREN DOOR NETHYS VAN EEN
TOESLAG OP BASIS VAN ARTIKEL 6 QUATER VAN DE VERORDENING (EU)
NR. 531/2012 VAN HET EUROPEES PARLEMENT EN DE RAAD
VAN 13 JUNI 2012
BETREFFENDE ROAMING OP OPENBARE
MOBIELECOMMUNICATIENETWERKEN BINNEN DE UNIE**

Publieke versie

INHOUDSOPGAVE

1. Voorwerp	3
2. Voorafgaande opmerkingen.....	3
3. Retroacta	3
4. Juridische context.....	3
4.1 REGELGEVEND KADER.....	3
4.2 BESCHRIJVING VAN HET MECHANISME VAN HOUDBAARHEID VAN DE AFSCHAFFING VAN DE RETAILROAMINGTOESLAG	5
5. Analyse.....	9
5.1. INFORMATIE VERSTREKT DOOR NETHYS.....	9
<i>Algemene informatie met betrekking tot Nethys.....</i>	9
<i>Informatie over het mobiele-klantenbestand.....</i>	11
<i>Informatie over de kosten.....</i>	11
<i>Informatie betreffende de inkomsten.....</i>	13
5.2. NEGATIEVE RETAILROAMING-NETTOMARGE	14
5.3. ROAMINGTOESLAG.....	15
6. Raadpleging van de regulatoren van de audiovisuele sector	16
7. Besluit.....	17
8. Beroepsmogelijkheden.....	18

1. Voorwerp

1. Met dit besluit analyseert het BIPT het nieuwe verzoek van Nethys NV inzake de facturering van een toeslag krachtens artikel 6 quater van Verordening nr. 531/2012 van het Europees Parlement en de Raad van 13 juni 2012 betreffende roaming op openbare mobielecommunicatienetwerken binnen de Unie¹ (hierna “Verordening nr. 531/2012”), zoals gewijzigd door Verordening nr. 2015/2120 van het Europees Parlement en de Raad van 25 november 2015 tot vaststelling van maatregelen betreffende open-internettoegang en tot wijziging van Richtlijn 2002/22/EG inzake de universele dienst en gebruikersrechten met betrekking tot elektronische-communicatienetwerken en –diensten en Verordening (EU) nr. 531/2012 betreffende roaming op openbare mobielecommunicatienetwerken binnen de Unie² (hierna “Verordening nr. 2015/2120”), en door Verordening nr. 2017/920 van het Europees Parlement en de Raad van 17 mei 2017 tot wijziging van Verordening nr. 531/2012 wat betreft de voorschriften voor wholesaleroamingmarkten (hierna “Verordening nr. 2017/920”).

2. Voorafgaande opmerkingen

2. Wanneer melding wordt gemaakt van Verordening nr. 531/2012, verwijzen we naar de verordening zoals die is gewijzigd door Verordening nr. 2015/2120 van 25 november 2015, en door Verordening nr. 2017/920 van 17 mei 2017.

3. Retroacta

3. Met een mail van 29 maart 2018 heeft Nethys een nieuw³ verzoek om afwijking op grond van artikel 6 quater van Verordening nr. 531/2012 voorgelegd aan het BIPT.
4. Nethys heeft op 18 april 2018 bijkomende informatie bezorgd.

4. Juridische context

4.1 Regelgevend kader

5. Verordening nr. 531/2012 bepaalt in artikel 6 bis ervan dat vanaf 15 juni 2017 de aanbieders van roamingdiensten niet langer een toeslag mogen aanrekenen aan roamende klanten in de Europese Unie⁴:

“Met ingang van 15 juni 2017 brengen roamingaanbieders, indien de wetgevingshandeling die moet worden vastgesteld naar aanleiding van het in artikel 19, lid 2, bedoelde voorstel op die datum van toepassing is, roamende klanten in eender welke lidstaat geen toeslag bovenop de binnenlandse retailprijs in rekening voor geïnitieerde of ontvangen gereguleerde roaminggesprekken, verzonden gereguleerde roaming-sms-berichten of gebruikte gereguleerde dataroamingdiensten, waaronder mms-berichten, noch algemene

¹ PBEU, 30 juni 2012, L 172, pagina 10

² PBEU, 26 november 2015, L 310, pagina 1

³ Nethys heeft in 2017 een aanvraag tot afwijking ingediend, die door de Raad van het BIPT werd goedgekeurd (het besluit van 24 mei 2017).

⁴ Alsook in de landen die deel uitmaken van de EFTA, namelijk Noorwegen, IJsland en Liechtenstein.

kosten om de eindapparatuur of de dienst in het buitenland te kunnen gebruiken, onverminderd de artikelen 6 ter en 6 quater.”

6. Bijgevolg moet volgens artikel 6 bis het tarief dat van toepassing is op de mobiele diensten die via roaming in de EU worden gebruikt sinds 15 juni 2017 gelijk zijn aan het nationale retailtarief. Dat nieuwe stelsel wordt doorgaans “Roam Like At Home” of “RLAH” genoemd.
7. Verordening nr. 531/2012 voorziet ook in uitzonderingen op het RLAH-stelsel van artikel 6 bis. Volgens artikel 6 quater kunnen de aanbieders van roamingdiensten immers een afwijking vragen van het RLAH-stelsel, om de houdbaarheid van hun nationale tariefmodel te waarborgen:

“1. In specifieke en uitzonderlijke omstandigheden kan de roamingaanbieder, teneinde de houdbaarheid van zijn binnenlands tariefmodel te waarborgen en wanneer hij zijn totale werkelijke en geraamde kosten voor het leveren van gereguleerde roamingdiensten overeenkomstig de artikelen 6 bis en 6 ter, niet kan dekken met zijn werkelijke en geraamde inkomsten uit die diensten, verzoeken om een toeslag te mogen aanrekenen. Die toeslag wordt uitsluitend toegepast voor zover dit nodig is om de kosten van de levering van gereguleerde retailroamingdiensten te dekken, met inachtneming van de toepasselijke maximale wholesaletarieven.

2. Indien een roamingaanbieder besluit van lid 1 van dit artikel gebruik te maken, dient hij onverwijld een verzoek in bij de nationale regelgevende instantie en verstrekt hij deze alle nodige informatie overeenkomstig de in artikel 6 quinquies bedoelde uitvoeringshandelingen. Daarna actualiseert de roamingaanbieder deze informatie om de twaalf maanden en verstrekt hij die aan de nationale regelgevende instantie.

3. Bij ontvangst van het in lid 2 bedoelde verzoek beoordeelt de nationale regelgevende instantie of de roamingaanbieder heeft aangetoond dat hij niet in staat is de kosten overeenkomstig lid 1 te dekken, met als gevolg dat de houdbaarheid van zijn binnenlands tariefmodel zal worden ondermijnd. De beoordeling van de houdbaarheid van het binnenlands tariefmodel is gebaseerd op relevante objectieve factoren die specifiek zijn voor de roamingaanbieder, waaronder objectieve verschillen tussen roamingaanbieders in de betrokken lidstaat en het binnenlandse prijs- en inkomstenniveau. De nationale regelgevende instantie keurt de toeslag goed indien aan in lid 1 en dit lid neergelegde voorwaarden is voldaan.

4. De nationale regelgevende instantie keurt de toeslag goed binnen een maand na ontvangst van een verzoek uit hoofde van lid 2, tenzij het verzoek kennelijk ongegrond is of bij het verzoek onvoldoende informatie is verstrekt. Wanneer de nationale regelgevende instantie van oordeel is dat het verzoek kennelijk ongegrond is, of meent dat onvoldoende informatie is verstrekt, neemt zij, na de roamingaanbieder de gelegenheid te hebben geboden te worden gehoord, binnen een nieuwe termijn twee maanden een definitief besluit waarbij zij de toeslag toestaat, wijzigt of weigert.”

8. Als de afwijking toegestaan wordt, mag de aanbieder van roamingdiensten een retailtoeslag toepassen, waardoor hij de kosten kan dekken die samenhangen met de verstrekking van retailroamingdiensten, gelet op de toepasselijke maximale wholesaleprijzen.
9. De Europese Commissie heeft de regels gedetailleerd met betrekking tot de houdbaarheid van de afschaffing van de retailroamingtoeslagen in de artikelen 6 tot 10 van haar Uitvoeringsverordening nr. 2016/2286 van 15 december 2016 waarin onder andere voorschriften worden vastgesteld betreffende de methodologie voor de beoordeling van

de houdbaarheid van de afschaffing van retailroamingtoeslagen en betreffende de informatie die de roamingaanbieder moet verstrekken ten behoeve van die beoordeling⁵.

10. Bovendien wordt het mechanisme van houdbaarheid van de afschaffing van de retailroamingdiensten besproken in de punten 156 tot 175 van de Richtsnoeren van BEREC met betrekking tot Verordening nr. 531/2012 en Uitvoeringsverordening nr. 2016/2286⁶.

4.2 Beschrijving van het mechanisme van houdbaarheid van de afschaffing van de retailroamingtoeslag

11. Roamingaanbieders kunnen een beroep doen op het mechanisme van houdbaarheid van de afschaffing van de retailroamingtoeslagen, indien ze niet in staat zijn om alle werkelijke en geraamde kosten te dekken in verband met de verstrekking van gereguleerde roamingdiensten⁷.
12. Daartoe moeten ze bij de nationale regelgevende instantie een verzoek indienen. Die aanvraag moet vergezeld gaan van informatie aan de hand waarvan kan worden bepaald of de negatieve retailroaming-nettomarge van de operator gelijk is aan of groter dan 3% van de marge betreffende zijn mobiele diensten⁸. De retailroaming-nettomarge⁹ is gelijk aan het bedrag dat resulteert uit het verschil tussen de inkomsten uit het aanbieden van retailroamingdiensten en de kosten van het aanbieden van die diensten.
13. Daarom hebben de inlichtingen die de aanvraag van de operator kunnen vergezellen, betrekking op de kosten, de inkomsten en de totale volumes van gereguleerde retailroamingdiensten die door de operator worden verstrekt. De informatie die wordt verstrekt ter ondersteuning van de aanvraag moet altijd met bewijsstukken worden gestaafd.
14. De informatie in verband met de kosten¹⁰ die de regulator in beschouwing kan nemen, is de volgende:
 - 14.1. Informatie over de kosten voor de aankoop van wholesaletoegang tot roamingdiensten, namelijk het bedrag waarmee de totale betalingen van de indiener van het verzoek aan partijen die dergelijke diensten in de Unie aanbieden de totale aan hem verschuldigde bedragen voor het aanbieden van die diensten aan andere roamingaanbieders in de Unie

⁵ Uitvoeringsverordening van de Commissie van 15 december 2016 tot vaststelling van gedetailleerde voorschriften betreffende de toepassing van het beleid inzake redelijk gebruik, betreffende de methodologie voor de beoordeling van de houdbaarheid van de afschaffing van retailroamingtoeslagen en betreffende de ten behoeve van die beoordeling door een roamingaanbieder in te dienen aanvraag, PB, 17 december 2016, L 344, blz. 46 (hierna "Uitvoeringsverordening van de Commissie")

⁶ BEREC Guidelines on Regulation N° 531/2012, as amended by Regulation N°2015/2120 and Commission Implementing Regulation N°2016/2286 (*Richtsnoeren over retailroaming*).

⁷ Art. 6 quater, § 1, van Verordening nr. 531/2012.

⁸ Art. 10, § 1, van de uitvoeringsverordening van de Commissie.

⁹ Art.2 (f) van de uitvoeringsverordening van de Commissie: „marge betreffende mobiele diensten”: winst vóór rente, belastingen, afschrijvingen en amortisatie uit de verkoop van mobiele diensten die geen binnen de Unie aangeboden retailroamingdiensten zijn, waarbij derhalve geen rekening wordt gehouden met kosten en inkomsten betreffende retailroamingdiensten;

¹⁰ Art. 7 en 8 van de uitvoeringsverordening van de Commissie.

naar verwachting overschrijdt (art. 7.1 en 7.2 van de uitvoeringsverordening van de Commissie).

14.2. Informatie over de roamingspecifieke retailkosten (art. 7.3 en 7.4 van de uitvoeringsverordening van de Commissie):

- 14.2.1 de kosten van het uitvoeren en beheren van roamingactiviteiten, met inbegrip van alle op het uitvoeren en beheren van op roaming betrekking hebbende business intelligence-systemen en -software;
- 14.2.2 kosten in verband met gegevensverrekening en betalingen, met inbegrip van kosten in verband met gegevensverrekening en financiële vereffening;
- 14.2.3 kosten in verband met het onderhandelen en bereiken van overeenstemming over contracten, met inbegrip van externe vergoedingen en het gebruik van interne middelen;
- 14.2.4 kosten gemaakt voor de naleving van de in de artikelen 14 en 15 van Verordening nr. 531/2012 vastgestelde eisen in verband met het aanbieden van roamingdiensten, rekening houdende met het toepasselijke beleid inzake redelijk gebruik dat door de roamingaanbieder aangenomen is.

14.3. De gezamenlijke en gemeenschappelijke retailkosten voor het aanbieden van gereguleerde roamingdiensten (art. 8 van de uitvoeringsverordening van de Commissie):

- 14.3.1 facturatie- en inningskosten, met inbegrip van alle kosten die verband houden met het verwerken, berekenen, opstellen en het ter beschikking stellen aan de klant van de daadwerkelijke rekening;
- 14.3.2 verkoop- en distributiekosten, met inbegrip van de kosten van het exploiteren van winkels en andere distributiekkanalen voor de verkoop van mobiele retaildiensten;
- 14.3.3 kosten in verband met klantenservice, met inbegrip van de kosten van alle diensten in het kader van klantenservice waarover de eindgebruiker kan beschikken;
- 14.3.4 kosten voor het beheer van dubieuze vorderingen, met inbegrip van kosten die worden gemaakt in verband met het afschrijven van oninbare schulden en het innen van dubieuze vorderingen;
- 14.3.5 marketingkosten, met inbegrip van alle reclamekosten voor mobiele diensten.

15. De kosten bedoeld in de punten 14.2.1, 14.2.2 en 14.2.3 worden slechts in aanmerking genomen naargelang van de verhouding tussen het totale verkeersvolume van de gereguleerde retailroamingdiensten van de indiener en het totale uitgaande retailverkeer en inkomende wholesaleroverkeer van zijn roamingdiensten, volgens de methode die vastgesteld wordt in de punten 1) en 2) van bijlage II van het uitvoeringsbesluit van de Commissie en naargelang van de verhouding tussen het totale verkeersvolume van zijn

retailroamingdiensten binnen de Unie en het totale verkeer van zijn retailroamingdiensten binnen en buiten de Unie, volgens de methode die vastgesteld wordt in de punten 1) en 3) van bijlage II van de uitvoeringsverordening van de Commissie.

16. De kosten bedoeld in punt 14.2.4 worden slechts in aanmerking genomen naargelang van de verhouding tussen het totale verkeersvolume van de retailroamingdiensten van de operator binnen de Unie en het totale verkeer van zijn retailroamingdiensten binnen en buiten de Unie, volgens de methode die vastgesteld wordt in de punten 1) en 3) van bijlage II van de uitvoeringsverordening van de Commissie.
17. De kosten bedoeld in punt 14.3 worden slechts in aanmerking genomen naargelang van de verhouding tussen het totale verkeer van de retailroamingdiensten van de indiener binnen de Unie en het totale retailverkeer van alle mobiele retailediensten, verkregen als gewogen gemiddelde van die verhouding per mobiele dienst, waarbij weging plaatsvindt op basis van de respectieve gemiddelde wholesaleroamingprijzen die door de indiener worden betaald overeenkomstig de methode die vastgesteld wordt in de punten 1) en 4) van bijlage II van de uitvoeringsverordening van de Commissie.
18. De informatie in verband met de inkomsten¹¹ die de regulator in beschouwing kan nemen, is de volgende:
 - 18.1. inkomsten afkomstig uit verkeer van mobiele retailediensten die zijn opgebouwd in een bezochte lidstaat, die omvatten:
 - 18.1.1 alle op grond van artikel 6 sexies van Verordening nr. 531/2012 aangerekende retailtarieven voor verkeer dat het door de roamingaanbieder toegepast beleid inzake redelijk gebruik overschrijdt;
 - 18.1.2 alle inkomsten uit alternatieve gereguleerde roamingdiensten overeenkomstig artikel 6 sexies, lid 3, van Verordening nr. 531/2012;
 - 18.1.3 alle binnenlandse retailprijzen die per eenheid in rekening zijn gebracht of die vaste periodieke tarieven voor het aanbieden van mobiele retailediensten overschrijden en die voortvloeien uit het gebruik van mobiele retailediensten in een bezochte lidstaat.
 - 18.2. een aandeel van de totale inkomsten uit de verkoop van mobiele retailediensten, gebaseerd op vaste periodieke tarieven:
 - 18.2.1 in het geval van verkoop van mobiele retailediensten in combinatie met andere diensten of eindtoestellen wordt uitsluitend rekening gehouden met inkomsten die verband houden met de verkoop van mobiele retailediensten. Deze inkomsten worden bepaald aan de hand van de prijs die van toepassing is op de afzonderlijke verkoop van elke component van de bundel, indien beschikbaar, of op de verkoop van dergelijke diensten met dezelfde kenmerken op afzonderlijke basis.
 - 18.2.2 Teneinde het aandeel van de totale inkomsten uit de verkoop van mobiele retailediensten in verband met het aanbieden van gereguleerde retailroamingdiensten te

¹¹ Art. 9 van de uitvoeringsverordening van de Commissie.

bepalen, wordt de methode toegepast die vastgesteld is in de punten 1 en 5 van bijlage II van de uitvoeringsverordening van de Commissie.

19. De volumes¹², die zullen dienen voor de beoordeling van de gegevens betreffende de kosten en inkomsten bij het indienen van een eerste verzoek kunnen worden beoordeeld aan de hand van één of meerdere van de volgende inlichtingen:
 - 19.1. daadwerkelijk door de indiener van het verzoek tegen de toepasselijke gereguleerde retailroamingprijs vóór 15 juni 2017 aangeboden volumes van gereguleerde retailroamingdiensten;
 - 19.2. geprojecteerde totale volumes van gereguleerde roamingdiensten na 15 juni 2017, wanneer de geprojecteerde volumes van gereguleerde retailroamingdiensten gedurende de desbetreffende periode worden geraamd op basis van het daadwerkelijke binnenlandse retailverbruik van mobiele diensten en door de roamingklanten van de indiener van het verzoek in het buitenland binnen de Unie doorgebrachte tijd;
 - 19.3. geprojecteerde volumes van gereguleerde retailroamingdiensten na 15 juni 2017, wanneer de volumes van gereguleerde retailroamingdiensten worden geraamd op basis van de binnen het tariefplan van de indiener van het verzoek geconstateerde proportionele verandering van de volumes van gereguleerde retailroamingdiensten die heeft plaatsgevonden in de tariefplannen van de indiener van het verzoek en die betrekking heeft op een wezenlijk deel van het klantenbestand waarvoor de prijzen van gereguleerde retailroamingdiensten door de indiener zijn vastgesteld op het binnenlandse niveau voor een periode van ten minste 30 dagen, in overeenstemming met de in bijlage I van de uitvoeringsverordening van de Commissie vastgestelde methode.
20. Indien de regulator beslist om het verzoek in te willigen, is de afwijking geldig voor een periode van 12 maanden. Indien de operator na afloop van deze 12 maanden toeslagen willen blijven toepassen, moet hij zijn verzoek hernieuwen. Indien de aanvraag na 12 maanden wordt hernieuwd worden de geprojecteerde totale volumes van gereguleerde roamingdiensten bijgewerkt op basis van het daadwerkelijke gemiddelde verbruikspatroon van binnenlandse mobiele diensten, vermenigvuldigd met het geconstateerde aantal roamingklanten en de tijd die zij gedurende de voorafgaande twaalf maanden in bezochte lidstaten hebben doorgebracht.
21. Na ontvangst van het verzoek om afwijking heeft de regulator een maand tijd om de toepassing van de toeslag goed te keuren. Indien de regulator van oordeel is dat het verzoek kennelijk ongegrond is of als hij vindt dat er extra informatie nodig is, beschikt hij over een nieuwe termijn van twee maanden, waarin hij de betrokken operator de kans geeft om te worden gehoord. Na afloop van die nieuwe termijn van twee maanden, neemt de regulator een definitief besluit waarin de toepassing van een toeslag wordt goedgekeurd, gewijzigd of geweigerd.
22. Zoals hierboven vermeld (§ 12), moet de regulator om de toepassing van een toeslag te kunnen goedkeuren nagaan of de negatieve retailroaming-nettomarge van de operator gelijk is aan of groter dan 3% van de marge betreffende zijn mobiele diensten (roamingdiensten uitgesloten). De uitvoeringsverordening van de Commissie voorziet

¹² Art. 6 van de uitvoeringsverordening van de Commissie.

echter in een aantal uitzonderingen. Zo kan de regulator, zelfs wanneer de marge gelijk is aan of groter dan 3%, weigeren om de toestemming te verlenen, indien hij kan vaststellen dat het door specifieke omstandigheden onwaarschijnlijk is dat de houdbaarheid van het binnenlandse tariefmodel wordt ondermijnd. Als voorbeeld worden de volgende omstandigheden vermeld¹³:

- 22.1. de indiener van het verzoek maakt deel uit van een groep en er is aangetoond dat er interne verrekenprijzen ten gunste van de andere dochterondernemingen van de groep binnen de Unie worden toegepast, met name in verband met een binnen de groep toegepaste substantiële onevenwichtigheid betreffende wholesaleroamingtarieven;
 - 22.2. de mate van concurrentie op de binnenlandse markten betekent dat er capaciteit beschikbaar is om gereduceerde marges te absorberen;
 - 22.3. door de toepassing van een strenger beleid inzake redelijk gebruik dat nog in overeenstemming is met de artikelen 3 en 4 zou de retailroaming-nettomarge afnemen tot een aandeel van minder dan 3%.
23. Wanneer de regulator toestemming geeft voor een toeslag moet hij het bedrag vermelden van de negatieve retailroaming-nettomarge dat mag worden terugverdiend door middel van de toepassing van een toeslag.
24. De toeslag wordt ten slotte slechts toegepast voor zover dit nodig is om de kosten van de levering van gereguleerde retailroamingdiensten te dekken, met inachtneming van de toepasselijke maximale wholesaletarieven.

5. Analyse

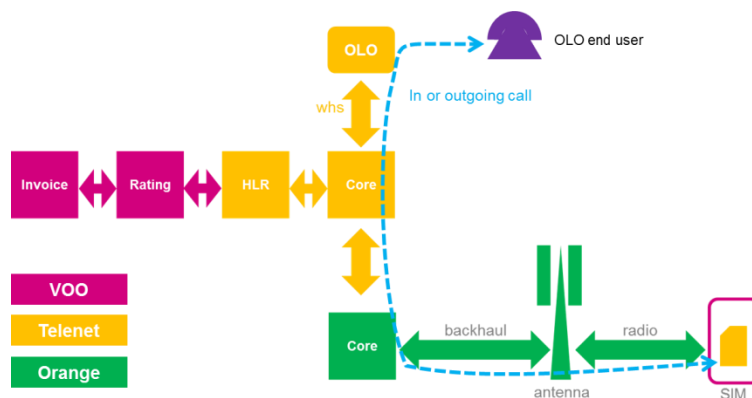
5.1. Informatie verstrekt door Nethys

Algemene informatie met betrekking tot Nethys

25. De operator Nethys is een light MVNO die niet over zijn eigen mobiele netwerk beschikt. Hij huurt dan ook wholesaletoegang bij zijn host-operator (in dit geval Telenet¹⁴). De duur van het contract tussen Nethys en Telenet loopt tot eind 2018.

¹³ Art. 10 van de uitvoeringsverordening van de Commissie.

¹⁴ In dit geval is Telenet zelf een full MVNO die zijn eigen kernnetwerk beheert en wholesaletoegang tot het radiotoegangsnetwerk van Orange huurt. De duur van het contract tussen Telenet en Orange loopt tot eind 2018. Vanaf januari 2019 zal Telenet zijn eigen toegangsnetwerk gebruiken (oude netwerk van BASE).



26. Nethys beschikt evenwel over een tarifieringssysteem, [vertrouwelijk], dat het in staat stelt om in real time facturen uit te sturen.
27. De wholesaleakkoorden betreffende de roamingdiensten worden beheerd door Telenet. Deze laatste factureert meer bepaald kosten in verband met de roamingdiensten aan Nethys. Het deel van de kosten dat louter verband houdt met wholesaleroamingtoegang is gebaseerd op de gereguleerde tarieven die momenteel van kracht zijn en wordt automatisch aangepast indien deze laatste wijzigen.
28. Nethys zal [vertrouwelijk] naar een statuut van full MVNO migreren.¹⁵

Informatie over het verkeer

29. Zoals bepaald in artikel 6.1 van de uitvoeringsverordening van de Commissie, werd het verzoek van Nethys onderzocht op grond van een voorspelling over een periode van 12 maanden vanaf 15 juni 2018 ten vroegste, van de totale volumes van gereguleerde retailroamingdiensten.
30. Deze voorspelling is gebaseerd op interne informatie van Nethys conform artikel 6.1.b) van de uitvoeringsverordening van de Commissie.
31. Nethys heeft inderdaad informatie verstrekt die zich baseert op het werkelijke gebruik van mobiele roamingdiensten in de Europese Unie van januari 2016 tot januari 2018. Aan de hand van die informatie inzake het werkelijke verbruik heeft Nethys een voorspelling gemaakt van februari 2018 tot januari 2019.
32. De voorspelling is gebaseerd op het werkelijke nationale verbruik van mobiele diensten en op de tijd dat de Nethys-klanten roaming gebruiken in de EU. De tijd doorgebracht in roaming werd geschat op [vertrouwelijk], op basis van statistieken Voo van 2017.
33. Aangezien het roamingverkeer kan verschillen van maand tot maand, werd rekening gehouden met het seizoenseffect om het roamingverbruik over het hele jaar te spreiden. Het seizoenseffect van 2017 wordt dus toegepast op 2018 en januari 2019. Daaruit blijkt dat een groot deel van het roamingverkeer wordt gegenereerd tijdens de maanden juli-september.

¹⁵ <https://press.telenet.be/nethys-en-telenet-sluiten-een-belangrijk-partnerschap-omtrent-voomobile>

Informatie over het mobiele-klientenbestand

34. Nethys heeft zijn mobiele activiteiten ('VOOmobile') gelanceerd in 2013. Aangezien het gaat om een relatief nieuwe dienst met een groot groeipotentieel, verwacht Nethys tal van nieuwe klanten te mogen verwelkomen in de loop van de komende maanden en jaren. Toch is de mobiele markt in België eerder concurrerend, wat zich vertaalt in een erg hoge "churn rate" voor al hun tariefplannen.
35. Nethys heeft informatie verstrekt betreffende de verwachte gross adds¹⁶ en net adds¹⁷ (rekening houdend met de "churn rates"), afzonderlijk voor elk van hun plannen en tariefopties. Deze voorspellingen zijn conform de cijfers van de voorbije maanden.
36. Voor 2016, 2017 en januari 2018 zijn deze gegevens afkomstig van de huidige gegevens van het verslag inzake de prestaties van Nethys (VOO). Voor de rest van 2018 en januari 2019 werd een projectie opgesteld op basis van de verkoopsresultaten.

Informatie over de kosten

37. Nethys heeft de volgende kosten meegedeeld:
 - 37.1. Kosten meegedeeld op basis van Art. 7.1 a) van de uitvoeringsverordening van de Commissie (kosten voor de aankoop van wholesaletoegang tot de roamingdiensten). Dit betreft het totaal van de betalingen op wholesaleniveau voor het onevenwichtige verkeer in de Unie voor spraak, sms-berichten en mobiele data:
 - 37.1.1 Kosten in verband met de diensten verstrekt door Telenet als MVNO enabler tegenover Nethys**

Het betreft kosten in verband met het feit dat Telenet alle interconnectieovereenkomsten en overeenkomsten tussen operatoren beheert. De informatie verstrekt op dat stuk kon worden gecontroleerd op basis van het contract en de facturen tussen Telenet en Nethys, voorgelegd door Nethys.
 - 37.1.2 Kosten in verband met het verbruikte verkeer**

Het betreft wholesalekosten die Nethys aan Telenet moet betalen per verbruikte belminuut, sms, mobiele data. De verstrekte informatie kon worden gecontroleerd op basis van het contract en de facturen tussen Telenet en Nethys, voorgelegd door Nethys.
 - 37.2. Kosten meegedeeld op basis van artikel 8.1 van de uitvoeringsverordening van de Commissie. Overeenkomstig de voorschriften en formules van bijlage II heeft Nethys rekening gehouden met een aandeel van de gezamenlijke en gemeenschappelijke retailkosten voor het aanbieden van gereguleerde retailroamingdiensten:
 - 37.2.1 Art. 8. 1. a): Kosten in verband met de specifieke real-time tarifieringsmachine van [vertrouwelijk], (externe leverancier)**

¹⁶ De gross adds betreffen het totaal aantal nieuwe klanten (totaal aantal binnenkomende klanten)

¹⁷ De net adds houden rekening met het aantal uittredende klanten (totaal aantal binnenkomende - totaal aantal uittredende klanten)

De facturen van Nethys worden via [vertrouwelijk], verstuurd, een real-time tarifieringsmachine van een externe leverancier. Er worden kosten aangerekend per simkaart alsook onder andere lasten voor maandelijks onderhoud. De informatie verstrekt op dat stuk kon worden gecontroleerd op basis van het contract en de facturen tussen [vertrouwelijk], voorgelegd door Nethys.

37.2.2 **Art. 8. 1. b) Verkoopcommissies:** de externe verkoopteams ontvangen een commissie voor de verkoop van mobiele producten. Die commissie wordt betaald per gross add.

37.2.3 **Art. 8. 1. c) Agenten van mobiele callcentra:** hier betreft het kosten per RGU per maand. De overeenstemmende kosten zijn enkel verbonden aan een specifiek callcenter voor de mobiele activiteit. Voor 2017 werden de werkelijke cijfers uit de financiële systemen van Nethys gehaald. Diezelfde eenheidskosten worden vervolgens toegepast op het toekomstige cliënteel, rekening houdend met het feit dat een groter cliënteel meer oproepen zal genereren en meer middelen zal vergen. Aangezien VOOmobile een activiteit in volle groei is, volstaan de huidige middelen niet om dergelijke bijkomende volumes te behandelen.

37.2.4 **Art. 8.1. a) Kosten om de mobiele facturen te drukken:** de klanten van VOOmobile ontvangen elk een afzonderlijke factuur van hun vaste diensten. De kosten waarmee rekening wordt gehouden hebben (dus) enkel verband met de factureringskosten voor de mobiele activiteit. Voor 2017 werden de cijfers uit de financiële systemen van Nethys gehaald. Diezelfde kosten worden toegepast op de toekomst. De kosten hangen af van het aantal klanten.

37.2.5 **Art. 8.1.d) Uitstaande schulden:** het bedrag van de inkomsten dat verloren gaat aan onbetaalde facturen. Het deel van uitstaande schulden wordt uitgedrukt aan de hand van een percentage ten opzichte van de totale maandelijksse retailinkomsten. Voor 2017 heeft Nethys aan het BIPT een overzicht bezorgd van het totale bedrag dat niet gedekt is voor zijn klanten. Hetzelfde percentage van uitstaande schulden ten opzichte van de inkomsten wordt toegepast op 2018 en januari 2019.

37.2.6 **Art. 8.1.e) Marketingkosten:** kosten voor media en productie die rechtstreeks kunnen worden toegewezen aan de mobiele activiteiten. Nethys heeft aan het BIPT een overzicht bezorgd van alle marketingkosten in 2017 met een onderverdeling volgens het type van marketingkosten (tv-reclame, externe panelen, gedrukte reclame, online, ...) en op basis van de facturen. [Vertrouwelijk].

38. Volgens artikel 8.2 van de uitvoeringsverordening van de Commissie kunnen de kosten verstrekt op basis van artikel 8.1 slechts in aanmerking worden genomen naargelang van de verhouding tussen het totale verkeer van de retailroamingdiensten van de indiener binnen de Unie en het totale retailverkeer van alle mobiele retaildiensten, verkregen als gewogen gemiddelde van die verhouding per mobiele dienst, waarbij weging plaatsvindt op basis van de respectieve gemiddelde wholesaleroamingprijzen die door de indiener worden betaald overeenkomstig de methode die vastgesteld wordt in de punten 1) en 4) van bijlage II van de uitvoeringsverordening van de Commissie.

39. De kosten die hierboven worden vermeld en verstrekt op basis van artikel 8.1 werden in beschouwing genomen volgens de werkwijze gedetailleerd in artikel 8.2 van de uitvoeringsverordening van de Commissie.

Informatie betreffende de inkomsten

40. Nethys heeft de volgende informatie met betrekking tot de inkomsten verstrekt:
- 40.1. inkomsten rechtstreeks afkomstig uit het roamingverkeer. Deze informatie is gebaseerd op artikel 9.2 c), van de uitvoeringsverordening van de Commissie, dat voorschrijft dat de regulator rekening mag houden met de informatie met betrekking tot alle binnenlandse retailprijzen die per eenheid in rekening zijn gebracht of die vaste periodieke tarieven voor het aanbieden van mobiele retaildiensten overschrijden en die voortvloeien uit het gebruik van mobiele retaildiensten in een bezochte lidstaat.
 - 40.2. Een aandeel van de totale ontvangsten uit de verkoop van mobiele retaildiensten, gebaseerd op vaste periodieke tarieven. Het aandeel waarmee Nethys rekening houdt, werd berekend conform de voorschriften van artikel 9.4 van de uitvoeringsverordening van de Commissie.
41. De informatie verstrekt door Nethys kan worden geklasseerd in drie categorieën:
- het gemiddelde verbruik per *revenue generating unit* (RGU)
 - de gemiddelde bijdrage in de inkomsten per type van gebruik en per RGU
 - het gemiddelde gebruik van roaming per gebruik en per RGU met en zonder Roam Like at Home
42. Deze drie categorieën worden hieronder gedetailleerd.
- **Gemiddeld gebruik per RGU**
 - De totale volumes zijn afkomstig van hun Business Intelligence-dienst en worden geanalyseerd aan de hand van de wholesalefacturen.
 - Voor de rest van 2018 en 2019 werd een projectie verwezenlijkt op basis van de huidige evoluties, die zich op dezelfde wijze zouden moeten voortzetten.
 - [Vertrouwelijk]
 - **Bijdrage in de gemiddelde inkomsten per type van gebruik**
 - Om het gemiddelde verbruik per type van gebruik en per RGU te berekenen, werd het totale bedrag dat wordt gefactureerd per type van gebruik verdeeld over het aantal actieve RGU's aan het einde van dezelfde periode.
 - Voor 2016, 2017 en januari 2018 is de totale bijdrage in de inkomsten per type van gebruik afkomstig van de Business Intelligence-dienst van Nethys.
 - Voor de rest van 2018 en januari 2019 werd een projectie gemaakt op basis van de indicatoren van de huidige prestatie van Nethys (VOO): [vertrouwelijk].
 - **Gemiddeld roamingverbruik**
 - Om het roamingverbruik in 2018 en 2019 te schatten, werd een projectie gemaakt op basis van het nationaal verbruik, rekening houdend met de tijd gespendeerd in het buitenland. Deze raming wordt toegepast vanaf februari 2018.
 - Zoals hierboven reeds vermeld (§ 32), wordt het gemiddelde geschat op 12 dagen Europese roaming per RGU per jaar, op basis van de statistieken van Voo van 2017.
 - Aangezien het roamingverkeer erg kan verschillen van maand tot maand, werd rekening gehouden met het seizoenseffect om het roamingverbruik over het hele jaar te spreiden. Het huidige seizoenseffect van 2017 wordt dus toegepast op 2018 en januari 2019. Daaruit blijkt dat een groot deel van het roamingverkeer wordt gegenereerd tijdens de maanden juli-september.

➤ **Totale verbruik per type van gebruik**

- Het totale verbruik per RGU wordt vermenigvuldigd met het aantal actieve RGU's op het einde van de periode.
- Er wordt een correctie toegepast om alle niet-Europese verkeer uit te sluiten.

5.2. Negatieve retailroaming-nettomarge

43. Zoals hierboven vermeld, moet de regulator om de toepassing van een toeslag te kunnen goedkeuren nagaan of de negatieve retailroaming-nettomarge van de operator gelijk is aan of groter dan 3% van de marge betreffende zijn mobiele diensten (roamingdiensten uitgesloten).¹⁸

44. De tabel hieronder geeft de informatie weer die Nethys aan het BIPT heeft bezorgd, en waarmee rekening werd gehouden bij de berekening van de negatieve retailroaming-nettomarge, het bedrag van deze marge en het percentage dat deze marge vertegenwoordigt ten aanzien van de algemene marge door de mobiele diensten van Nethys.

[Vertrouwelijk]

45. Uit die tabel blijkt dat de negatieve nettomarge gegenereerd door de roamingdiensten op retailniveau van Nethys gelijk is aan [vertrouwelijk] van de winst gegenereerd door zijn mobiele diensten (roamingdiensten niet inbegrepen).

46. Hieronder volgt de uitleg, per vermelde categorie van inkomsten of kosten, betreffende de verschillen tussen de cijfers van de verstreken periode (02/2017 - 01/2018) en de gemaakte voorspellingen (laatste kolom).

Totale mobiele inkomsten

47. Wat betreft de totale mobiele inkomsten geven de cijfers die Nethys heeft doorgestuurd [vertrouwelijk] aan. Volgens Nethys kan dat verklaard worden door zowel de verwachte stijging van het dataverbruik als de toename van de "install base" (het aantal klanten). Op basis van de huidige verbruiksresultaten van Nethys, worden de volgende voorspellingen gemaakt voor 2018 en 2019.

Gemiddeld gebruik per RGU:

- Mobiele data = [vertrouwelijk]
- Mms = [vertrouwelijk]
- Sms = [vertrouwelijk]
- Spraak = [vertrouwelijk]

48. Deze voorspelling is gebaseerd op:

- data inzake het werkelijke verbruik
 - Zoals de werkelijke cijfers het aangeven, tekent Nethys een beduidende stijging van het dataverbruik op.
 - Informatie afkomstig uit de jaarverslagen van het BIPT.
 - Informatie afkomstig uit de jaarverslagen gepubliceerd door andere Belgische mobiele operatoren.
- De toename van het aantal klanten
- Volledig jaar volgens de RLAH-voorwaarden

¹⁸ conform artikel 10, § 1, van de uitvoeringsverordening van de Commissie.

Interconnectie- en roamingkosten

49. De interconnectie- en roamingkosten zijn afhankelijk van het verbruik (dat toeneemt) en stijgen in verhouding; de stijging van het verbruik van mobiele data heeft daarop de grootste invloed.

Kosten van derden

50. De door Nethys opgegeven cijfers duiden op een afname van de kosten van derden met [vertrouwelijk]. [Vertrouwelijk].

Marketingkosten

51. Nethys heeft voorzien in een marketingbudget van [vertrouwelijk] voor de toekomst, in vergelijking met haar budget voor 2017.

Reserve voor uitstaande schulden

52. Wat betreft de reserve voor dubieuze debiteuren, werd hetzelfde percentage van de totale omzet als voor de vorige periode gehandhaafd, [vertrouwelijk].

Andere werkingskosten

53. De werkingskosten omvatten de verkoopcommissies, de uitgaven voor het callcenter en de drukkosten. Het verschil in niveau van werkingskosten is onbeduidend.

EBITDA voor het onderdeel mobiele activiteiten

54. [Vertrouwelijk].

Netto-retailroamingmarge

55. De negatieve retailroamingmarge is beduidend groter voor de periode 2018-2019 om drie hoofdredenen: het volledige jaar van de RLAH-voorwaarden, de toename van het gebruik van internationale roaming van de klanten en bovendien een groter aantal klanten.

Marge mobiele diensten krachtens artikel 2 (2) (f)

56. De mobiele EBITDA-marge, zonder de roamingactiviteiten, blijft rendabel voor Nethys maar neemt beduidend af.

Evaluatiepercentage (netto-retailroamingmarge/marge mobiele diensten)

57. Volgens de voorschriften kan dat percentage oplopen tot 3% of meer, zodat de roaminglasten kunnen worden goedgekeurd door de regulator. [Vertrouwelijk].

5.3. Roamingtoeslag

58. Artikel 6 quater van Verordening nr. 531/2012 van 13 juni 2012 bepaalt dat in geval van afwijking, de toeslag slechts toegepast wordt voor zover dit nodig is om de kosten van de levering van gereguleerde retailroamingdiensten te dekken, met inachtneming van de toepasselijke maximale wholesaletarieven.

59. Nethys stelt voor om enkel een toeslag te rekenen vanaf een bepaald dagvolume.

60. De voorgestelde dagelijkse volumes zijn de volgende:

- Uitgaande oproepen: 60 minuten
- Uitgaande sms'en: 60 sms'en
- Mobiele data: 200 MB

61. In geval van overschrijding van deze dagvolumes is Nethys van plan om toeslagen te rekenen die gelijkwaardig zijn aan de wholesaleroamingtarieven: 3.8€/min., 1.2€/sms en 0.7€/MB (incl. btw).
62. Nethys is niet van plan om tarieftoeslagen te rekenen voor binnenkomende oproepen en sms'en. Het legt dan ook geen enkele daglimiet op voor deze diensten.
63. Uit de informatie verstrekt door Nethys blijkt dat de kosten die gepaard gaan met de verstrekking van roamingdiensten gedurende de voorbije 12 maanden, hoger zijn dan de voorgestelde tarieftoeslagen. Nethys loopt immers bijvoorbeeld gezamenlijke en gemeenschappelijke kosten op waar geen rekening mee wordt gehouden bij de bepaling van het bedrag van de toeslag.
64. Met de voorgestelde toeslagen kan het dan ook niet volledig de opgelopen kosten terugwinnen maar enkel de verliezen beperken.
65. In het licht van het voorgaande beschouwt het BIPT dat het systeem van toepassing van toeslagen voorgesteld door Nethys, alsook het bedrag ervan, in lijn is met de voorschriften van artikel 6 quater van Verordening nr. 531/2012 van 13 juni 2012.

6. Raadpleging van de regulatoren van de audiovisuele sector

66. Artikel 3 van het samenwerkingsakkoord voorziet in de raadpleging van de mediaregulatoren voor ontwerpbesluiten betreffende de elektronische-communicatienetwerken:

"Elke ontwerpbeslissing van een regulerende instantie die betrekking heeft op elektronische communicatienetwerken wordt door de desbetreffende instantie overgemaakt aan de andere regulerende instanties die zijn opgesomd in artikel 2, 2° van dit samenwerkingsakkoord.

De regulerende instanties die geconsulteerd worden bezorgen binnen de 14 kalenderdagen hun opmerkingen aan de regulerende instantie die de ontwerpbeslissing heeft overgemaakt. Binnen deze termijn kan elk van de regulerende instanties die geconsulteerd worden vragen dat de ontwerpbeslissing aanhangig wordt gemaakt bij de Conferentie van Regulatoren voor de elektronische Communicatiesector (hierna genoemd de CRC). Dit verzoek tot onmiddellijke overmaking aan de CRC wordt gemotiveerd.

De betrokken regulerende instantie neemt de opmerkingen in aanmerking die de andere regulerende instanties eraan bezorgd hebben en maakt de gewijzigde ontwerpbeslissing over aan de andere regulerende instanties. Deze laatste beschikken na ontvangst van de gewijzigde ontwerpbeslissing over een termijn van 7 kalenderdagen waarbinnen zij kunnen vragen dat de gewijzigde ontwerpbeslissing aanhangig wordt gemaakt bij de CRC.

Ontwerpbeslissingen en opmerkingen omtrent ontwerpbeslissingen worden steeds gemotiveerd vanuit het oogpunt van de wettelijke bevoegdheid van diegene die de ontwerpbeslissing of de opmerking overmaakt.

Na afloop van de in het tweede en derde lid voorziene termijn wordt de ontwerpbeslissing geacht, behoudens tegenbewijs, geen afbreuk te doen aan de bevoegdheden van de andere regulerende instanties.”

67. Het ontwerpbesluit werd aan de mediaregulatoren ter raadpleging voorgelegd op 27 april 2018.
68. De VRM heeft geantwoord op 8 mei 2018.
69. De CSA heeft geantwoord op 8 mei 2018.
70. De Medienrat heeft geantwoord op 10 mei 2018.
71. De drie regulatoren hebben aangegeven geen opmerkingen te hebben over het genotificeerde ontwerpbesluit.

7. Besluit

72. Uit het voorgaande blijkt dat de negatieve nettomarge gegenereerd door de roamingdiensten op retailniveau van Nethys gelijk is aan [vertrouwelijk] van de winst gegenereerd door zijn mobiele diensten (roamingdiensten niet inbegrepen).
73. Aangezien het bedrag van de negatieve retailroaming-nettomarge gegenereerd door de mobiele retaildiensten van Nethys groter is dan 3% van de marge gegenereerd door zijn mobiele diensten (roamingdiensten niet inbegrepen), staat het BIPT toe dat Nethys tarief toeslagen rekent aan de roamingklanten op het grondgebied van de Europese Unie¹⁹. Het bedrag en de nadere regels voor de toepassing van deze toeslagen worden hierna gedefinieerd.
74. Nethys mag de tarief toeslagen enkel toepassen op de uitgaande oproepen en sms'en en op de mobiele diensten, en enkel bij overschrijding van de volgende daglimieten:
 - Uitgaande oproepen: 60 minuten;
 - Uitgaande sms'en: 60 sms'en;
 - Mobiele data: 200 MB.
75. Er mag geen enkele toeslag worden toegepast op de binnenkomende oproepen en sms'en.
76. De toegestane bedragen van de toeslagen zijn als volgt:
 - Uitgaande oproepen: 3.8€/min (incl. btw);
 - Uitgaande sms'en: 1.2€/sms (incl. btw);
 - Mobiele data: 0.7€/MB (incl. btw).
77. Dit besluit zal in werking treden op 15 juni 2018. Dit besluit heeft een geldigheid van 12 maanden.

¹⁹ Alsook op het grondgebied van de landen die deel uitmaken van de EFTA, namelijk Noorwegen, IJsland en Liechtenstein.

78. [Vertrouwelijk]. Deze afwijking wordt toegestaan op grond van de informatie verstrekt door Nethys als Light MVNO. Indien de overgang naar full MVNO plaatsvindt tijdens de periode gedekt door dit besluit (met name 15 juni 2018 - 15 juni 2019), is Nethys dan ook verplicht om, tijdig²⁰, de verstrekte informatie bij te werken via een nieuw verzoek om afwijking.

8. Beroepsmogelijkheden

Overeenkomstig artikel 2, § 1, van de wet van 17 januari 2003 betreffende de rechtsmiddelen en de geschillenbehandeling naar aanleiding van de wet van 17 januari 2003 met betrekking tot het statuut van de regulator van de Belgische post- en telecommunicatiesector hebt u de mogelijkheid om tegen dit besluit beroep in te stellen bij het Marktenhof, Poelaertplein 1, B-1000 Brussel. Het beroep wordt, op straffe van nietigheid die ambtshalve wordt uitgesproken, ingesteld door middel van een ondertekend verzoekschrift dat wordt ingediend ter griffie van het hof van beroep van Brussel binnen een termijn van zestig dagen na de kennisgeving van het besluit of bij gebreke aan een kennisgeving, na de publicatie van het besluit of bij gebreke aan een publicatie, na de kennisname van het besluit.

Het verzoekschrift bevat op straffe van nietigheid de vermeldingen vereist door artikel 2, § 2, van de wet van 17 januari 2003 betreffende de rechtsmiddelen en de geschillenbehandeling naar aanleiding van de wet van 17 januari 2003 met betrekking tot het statuut van de regulator van de Belgische post- en telecommunicatiesector. Indien het verzoekschrift elementen bevat die u als vertrouwelijk beschouwt, dan moet u dat uitdrukkelijk aangeven en op straffe van nietigheid, een niet-vertrouwelijke versie van dat verzoekschrift indienen. Het Instituut publiceert op zijn website het verzoekschrift dat door de griffie van het gerecht genotificeerd is. Elke belanghebbende partij kan in de zaak tussenkomen binnen dertig dagen na deze publicatie.

Axel Desmedt
Raadslid

Jack Hamande
Raadslid

Luc Vanfleteren
Raadslid

Michel Van Bellinghen
Voorzitter van de Raad

²⁰ Rekening houdend met het feit dat het BIPT tot drie maanden kan nemen om een besluit te nemen op basis van artikel 6 quater.