Belgische Mededingingsautoriteit

Auditoraat

Beslissing nr. BMA-2019-I/O-21-AUD van 10 juli 2019
Zaak nr. MEDE–I/O–19/0009
Proximus / Alpha 11

Version publique

I. Procedure 2

II. Betrokken partijen 3

II.1 Proximus 3

II.2 De groep Alpha 11 3

III. Analyse van de auditeur 3

III.1 Inleiding 3

III.2 De betrokken markten 4

III.3 De machtspositie van Proximus 4

III.4 De vermoedelijke inbreuken 4

III.4.1 In het kader van LOA 1 een verplichte migratie naar het (duurdere) commerciële aanbod 5

III.4.2 Na LOA1 het verhinderen en/of bemoeilijken van de migraties 6

III.4.3 Het verhinderen van de mogelijkheid om beroep te doen op een eigen 'certified technician' om de migratiekosten te beperken 7

III.4.4 Het aantal door Billi en Schedom gebruikte lijnen kunstmatig hoog houden (verschil van +-1500 lijnen) waardoor de facturen te hoog oplopen 7

III.4.5 Te hoge facturen door een eenzijdige tariefverhoging van ADSL door Proximus 8

III.4.6 Onderbreken van de dienstverlening met verlies van klanten tot gevolg 8

III.4.7 Procedure van faillissement en stopzetting van de overeenkomsten en de dienstverlening 9

III.5 Conclusie 10

IV. Motivering stopzetten onderzoek 10

V. Beslissing 10

I. Procedure

1. Op 15 februari 2019 heeft de auditeur-generaal van de Belgische Mededingingsautoriteit (verder "BMA") op basis van het destijds van toepassing oude artikel IV.41, §1, 2° Wetboek Economisch Recht (verder "WER") een ambtshalve onderzoek opgestart tegen Proximus NV (hierna "Proximus"). Dit ambtshalve onderzoek werd geregistreerd onder het nummer MEDE-I/O-19/0009.

2. Op dezelfde dag werd Bert Stulens, auditeur bij de BMA, door de auditeur-generaal aangewezen als auditeur belast met de dagelijkse leiding van het onderzoek. Benoît Lagasse, attaché bij de BMA, werd door de auditeur-generaal toegevoegd aan het onderzoeksteam. Overeenkomstig het destijds van toepassing oude artikel IV.29 WER, is Antoon Kyndt aangeduid als tweede auditeur die deel uitmaakt van de cel die wordt samengesteld. Op 7 maart 2019 werd Lindsey Verbanck, attaché bij de BMA, door de auditeur-generaal toegevoegd aan het onderzoeksteam.

3. De aanleiding voor het ambtshalve onderzoek waren de inlichtingen die het auditoraat had verkregen van Alpha 11 Belgium BVBA, Schedom NV en Billi BVBA (hierna "de groep Alpha 11"). De groep Alpha 11 voerde aan dat Proximus hen trachtte uit de markt te sluiten. De groep Alpha 11 plande in het eerste kwartaal van 2019 de lancering van een nieuw commercieel televisieplatform onder de benaming 'Choice'. Door de kosten van de groep Alpha 11 kunstmatig hoog te houden of te verhogen zou Proximus de lancering van dit nieuwe platform verhinderen.

4. De praktijken welke Proximus volgens de groep Alpha 11 hanteerde om de kosten kunstmatig hoog te houden, worden hierna geanalyseerd. Het onderzoek moet aantonen of deze praktijken kaderen in een globale strategie van Proximus om de groep Alpha 11 uit de markt te houden of te verwijderen.

5. Proximus heeft op 17 januari 2019 de groep Alpha 11 in kennis gesteld van het feit dat zij op 25 februari 2019 zou overgaan tot het afsluiten van de bestaande dienstverlening. Als redenen hiervoor worden door Proximus de hoge schuldenlast en het niet betalen van facturen aangehaald.

6. Teneinde het Auditoraat toe te laten een onderzoek te voeren naar de hierboven aangehaalde praktijken, hebben Proximus en de groep Alpha 11 op 22 februari 2019 een tijdelijke regeling ondertekend. In deze regeling werd overeengekomen dat Proximus de diensten verder zou blijven leveren volgens de modaliteiten zoals deze golden vóór het sluiten van deze regeling en dit tot maandag 25 maart 2019.

7. Op maandag 25 maart 2019 heeft het Auditoraat haar onderzoek afgerond. De conclusies van dit onderzoek werden dezelfde dag aan de groep Alpha 11 medegedeeld tijdens een meeting in de kantoren van de BMA.

8. Diezelfde dag werd ook Proximus telefonisch op de hoogte gebracht van het resultaat van het door de BMA gevoerde onderzoek.

9. Proximus heeft vervolgens op 25 maart 2019 beslist om over te gaan tot een afsluiting van de dienstverlening aan de groep Alpha 11 en dit ten laatste op 31 maart 2019.

10. Na de inwerkingtreding van de wet van 2 mei 2019 houdende wijzigingen van boek I "Definities", van boek XV "Rechtshandhaving" en vervanging van boek I "Bescherming van de mededinging" van

het Wetboek van economisch recht heeft de auditeur-generaal, overeenkomstig artikel IV.27 § 4 WER, Carl Wettinck gewezen als auditeur-adviseur.

II. Betrokken partijen

II.1 Proximus

11. Proximus NV, met maatschappelijke zetel te koning Albert II laan 27, 1030 Brussel (KBO nummer 0202.239.951) is actief in de telecomsector en levert diensten zowel op groothandels- als op kleinhandelsniveau.

II.2 De groep Alpha 11

12. Tot de groep Alpha 11 behoren onder meer de volgende ondernemingen: Schedom NV (hierna 'Schedom'), Billi BVBA (hierna 'Billi') en Alpha 11 Belgium BVBA.
13. Schedom en Billi zijn dienstverleners in de sector van de telecommunicatie (breedbandinternet, mobiele en vaste telefonie). Zij hebben samen ongeveer 25000 klanten.
14. Volgens de groep Alpha 11 gebruikt Schedom het commercieel aanbod van Proximus voor de breedbandinternet diensten, terwijl Billi het gereguleerd aanbod van Proximus voor de breedbandinternet diensten gebruikt.
15. Billi werd in 2016 door de groep Alpha 11 overgenomen, Schedom in 2017. Volgens de groep Alpha 11 kaderen deze overnames in de ontwikkeling van een commercieel platform met een unieke televisiedienst om content te ontdekken en aan te bevelen, het zogenaamde "Choice project".
16. Schedom en Billi bieden enkel breedbandinternet, mobiele en vaste telefonie aan, geen TV.
17. Alpha 11 heeft een platform voor het ontdekken en aanbevelen van TV en video content ontwikkeld inclusief een TV module op basis van de rechten van de TV zenders. Met de lancering van dit TV platform zal Alpha 11 met Schedom en Billi een volledige quadruple play aanbieding in de markt kunnen zetten.
18. Volgens Alpha 11 is het commercieel platform klaar om gelanceerd te worden en was het de bedoeling dit te lanceren in het eerste kwartaal van 2019.

III. Analyse van de auditeur

III.1 Inleiding

19. Door de kosten van de groep Alpha 11 kunstmatig hoog te houden of te verhogen zou Proximus de lancering van het nieuwe televisieplatform, 'Choice' genoemd, verhinderen. Volgens Alpha 11 vormen deze praktijken die tot verhoogde kosten leiden, een misbruik van machtspositie in hoofde van Proximus.
20. De auditeur-generaal heeft een ambtshalve onderzoek naar deze praktijken geopend. Dit onderzoek moet aantonen of deze praktijken al dan niet kaderen in een globale strategie van Proximus om dit nieuwe televisieplatform en bij uitbreiding de groep Alpha 11 in haar geheel uit

de markt te houden of te verwijderen en als dusdanig als een misbruik van machtspositie in hoofde van Proximus kunnen worden gezien.

III.2 De betrokken markten

21. De groep Alpha 11 is via haar dochterondernemingen Billi BVBA en Schedom NV actief op de telecommarkt. Beide dochterondernemingen bieden zowel breedbandinternet als mobiele en vaste telefonie aan. Om deze diensten te kunnen aanbieden maken zij gebruik van het Proximus netwerk.

22. De volgende wholesalemarkten zijn dan ook relevant in het kader van huidig onderzoek:

(1) De wholesalemarkt van de lokale toegang. Deze markt omvat de passieve fysieke of virtuele toegang tot de koper- en glasvezelnetwerken op lokaal niveau. Deze markt beslaat het gehele nationale grondgebied. Proximus beschikt over een aanmerkelijke macht op deze markt. [1]

(2) De markt voor de centrale toegang die onder de ITU SG15- standaardisering valt (standaardiseringswijze die wordt toegepast op de koper- en glasvezelnetwerken). Deze markt beslaat het gehele nationale grondgebied. Proximus beschikt over een aanmerkelijke macht op deze markt.[2]

III.3 De machtspositie van Proximus

23. Op beide wholesalemarkten beschikt Proximus over een sterke machtspositie.[3]

III.4 De vermoedelijke inbreuken

24. De door Proximus gehanteerde praktijken die zouden leiden tot de marktuitsluiting van de groep Alpha 11 en die het voorwerp hebben uitgemaakt van het ambtshalve onderzoek, zijn de volgende:

- In het kader van de “Letter of Agreement” (hierna “LOA1”) een verplichte migratie naar het (duurdere) commerciële aanbod van Proximus. Volgens de groep Alpha 11 zou dit onder dwang zijn gebeurd.
- Na LOA1 het verhinderen en/of bemoeilijken van migraties naar het gereguleerde aanbod van Proximus.
- Het verhinderen van de mogelijkheid om beroep te doen op een eigen ‘certified technician’ (hierna ‘CT’) om de migratiekost te beperken.
- Het aantal door Billi en Schedom gebruikte lijnen kunstmatig hoog houden (verschil van +- 1500 lijnen) waardoor de facturen te hoog oplopen.
- Te hoge facturen uitreiken via de toepassing van een eenzijdige tariefverhoging van ADSL door Proximus.

[1] Zie Conferentie van regulatoren voor de elektronische communicatiesector, Besluit van 29 juni 2018, Analyse van de markten voor breedband en televisieomroep, CVC, pp. 349-389.
[2] Zie Conferentie van regulatoren voor de elektronische communicatiesector, Besluit van 29 juni 2018, Analyse van de markten voor breedband en televisieomroep, CVC, pp. 529-583.
[3] Zie Conferentie van regulatoren voor de elektronische communicatiesector, Besluit van 29 juni 2018, Analyse van de markten voor breedband en televisieomroep, CVC, pp. 390-397 en pp. 584-593.

- Het onderbreken van de dienstverlening met verlies van klanten voor de groep Alpha 11 tot gevolg.
- Het starten van een procedure van faillissement en de stopzetting van de overeenkomsten en de dienstverlening met de groep Alpha 11.

III.4.1 In het kader van LOA 1 een verplichte migratie naar het (duurdere) commerciële aanbod van Proximus

25. Voor een goed begrip van de hierna besproken praktijken, wordt eerst een overzicht gegeven van het groothandelsaanbod van Proximus:
    - Gereguleerde diensten:
        - ADSL-lijnen (ook BROBA of Bitstream genoemd)
        - VDSL-lijnen (ook WBA of Bitstream genoemd)
        - BRUO-lijnen (ook LLU, local loop unbundling genoemd en vnl. bestaand uit diensten van toegang tot raw copper (koperparen) en shared pair (gedeelde toegang tot het koperpaar tussen Proximus en de andere operator).
    - Commerciële aanbod, ook Carrier xdsl genoemd:
        - ADSL-lijnen (ttz oudere technologie met tragere doorgiftesnelheid)
        - VDSL-lijnen (ttz de nieuwere technologie met hogere doorgiftesnelheid die nog kan worden verhoogd door vectoring)

26. Naar aanleiding van betalingsmoeilijkheden van de groep Alpha 11, hebben partijen op 2 maart 2018 een “Letter of Agreement” (Hierna “LOA1”) ondertekend. Deze “Letter of Agreement” voorziet dat:
    - alle verschuldigde bedragen vóór 30 juni 2018 zullen betaald worden.
    - een bijkomende bankgarantie dekkende drie maanden van diensten vóór 30 juni 2018 zal worden gegeven.
    - de BRUO diensten vóór 30 april 2018 zullen uitgefaseerd worden.
    - de WBA diensten vóór 30 april 2018 zullen uitgefaseerd worden.
    - een migratie zal gebeuren van Carrier ADSL naar Carrier VDSL zowel voor Billi als voor Schedom.

27. Volgens de groep Alpha 11 verplichtte Proximus hen, eenzijdig en onder dwang, om met deze LOA1 niet enkel alle BRUO’s van Schedom maar ook alle resterende gereguleerde lijnen in zowel BRUO als WBA te converteren naar het veel duurdere commerciële product. De groep Alpha 11 is van mening dat Proximus misbruik maakt van haar machtspositie door deze migratie af te dwingen.

28. Proximus daarentegen stelt dat deze migraties reeds werden afgesproken op 30 januari 2017 en dat deze ook werden vastgelegd in een Addendum dat werd toegevoegd aan de Master Carrier Service Agreement. De LOA1 herneemt volgens Proximus enkel deze eerder gemaakte afspraken.

29. Verder stelt Proximus dat […], voormalig eigenaar van Schedom en nadien CTO van Alpha 11, mee de onderhandelingen voor Alpha 11 heeft gevoerd en dat dit mee verklaart waarom voor het commerciële aanbod wordt geopteerd.

30. De auditeur stelt vast dat uit de beschikbare documenten niet blijkt dat Alpha 11 in het kader van de onderhandelingen over de LOA1 bezwaar heeft gehad bij de voorziene migratie naar het commerciële aanbod.

31. Wat Schedom betreft werd in januari 2017 in het "Addendum to the Master Agreement Wholesale VDSL2 between Schedom en Proximus" reeds in een migratie naar het commerciële aanbod voorzien.

32. Wat Billi betreft blijkt er overleg te hebben plaats gehad tussen partijen, maar stelt Billi in oktober 2017 "*Voorlopig naar WBA tot er duidelijkheid is en onze systemen geïntegreerd zijn*". Hoewel voor het gereguleerde aanbod wordt geopteerd blijkt hieruit duidelijk dat dit een voorlopige beslissing is en dat een definitieve keuze slechts zal worden gemaakt nadat de beide systemen geïntegreerd zijn.

33. Ook in de correspondentie die tussen partijen gevoerd wordt na de LOA1 blijkt de bereidheid van Alpha 11 om de in LOA1 gemaakte afspraken na te komen: "*wij hebben de voorrang gegeven aan de migratie van de BRUO en WBA lijnen en zijn nog steeds van plan om deze ADSL VDSL migratie uit te voeren zoals overeengekomen…*".

34. Tot slot moet worden opgemerkt dat ook al is een migratie naar het commerciële aanbod in de LOA1 voorzien, in de praktijk deze migratie slechts zeer beperkt werd uitgevoerd. Als er al sprake van dwang zou zijn geweest, blijkt deze weinig effectief te zijn geweest.

35. De auditeur meent dan ook dat op basis van de informatie waarover zij beschikt niet kan worden besloten dat Proximus misbruik heeft gemaakt van haar machtspositie op de beide wholesalemarkten.

III.4.2 Na LOA1 het verhinderen en/of bemoeilijken van de migraties naar het gereguleerde aanbod van Proximus

36. De groep Alpha 11 beweert dat, na de LOA1, aan Proximus werd gevraagd om naar het gereguleerde aanbod te migreren en dat Proximus deze migratie heeft verhinderd en/of bemoeilijkt.

37. In dit kader heeft de auditeur aan Alpha 11 en Proximus gevraagd een overzicht te geven van alle migraties die sinds de ondertekening van LOA1 werden aangevraagd, welke daarvan effectief werden doorgevoerd en welke niet en welke redenen daarvoor aan de basis lagen. Er werd ook aan beide partijen gevraagd om dit zoveel mogelijk te staven met bewijzen. Op basis van deze informatie heeft de auditeur kunnen vaststellen dat er inderdaad technische problemen zijn geweest met deze migraties. Dit geldt zowel voor de in de LOA1 voorziene migraties naar het commercieel aanbod als voor de migraties naar het gereguleerde aanbod.

38. Hieruit blijkt evenwel niet dat Proximus moedwillig aan de basis zou liggen van deze problemen. Integendeel, uit het mailverkeer tussen beide partijen blijkt dat Proximus meermaals zelf het initiatief nam om te informeren naar een stand van zaken en bij problemen ook aangaf waar het probleem zit en hoe het kon worden opgelost.

39. De auditeur meent dan ook op basis van het gevoerde onderzoek dat niet is aangetoond dat Proximus misbruik van haar machtspositie heeft gemaakt op de beide wholesalemarkten.

III.4.3 Het verhinderen van de mogelijkheid om beroep te doen op een eigen 'certified technician' om de migratiekosten te beperken

40. Volgens Proximus is een 'certified technician' (hierna CT) een technieker (werknemer of onderaannemer) die, onder de verantwoordelijkheid van een operator (OLO), de vereiste taken uitvoert om de lijn van zijn (OLO) eindklant op het Proximus netwerk te activeren. Het gebruik van een CT maakt het mogelijk om tijdens eenzelfde interventie zowel de technische activatie van de eindklant-lijn (technische taken op het Proximus netwerk = Proximus-verantwoordelijkheidsgebied) als de activatie van de diensten bij de eindklant (technische taken voorbij het "demarcatie punt" NTP bij de eindklant = OLO-verantwoordelijkheidsgebied) uit te voeren".

41. Voor Alpha 11 is het voordelig om een eigen CT te hebben omdat hierdoor de kosten aanzienlijk kunnen verminderd worden. Evenwel, er kan slechts met een eigen CT worden gewerkt nadat deze is erkend door Proximus en voor deze CT een aansprakelijkheidsverzekering werd afgesloten.

42. Alpha 11 heeft een aanvraag tot erkenning van een CT ingediend bij Proximus, maar hierbij zouden heel wat problemen zijn opgedoken. Proximus voert aan dat niet alle voorwaarden om een CT te hebben werden vervuld door de groep Alpha 11 aangezien geen aansprakelijkheidsverzekering werd bekomen. Ondanks de niet-naleving van deze voorwaarde, werd […] toch door Proximus erkend als CT. Van een obstructie vanwege Proximus kan bijgevolg geen sprake zijn.

43. Wat de door Alpha 11 aangehaalde problemen in verband met de implementatie van de CT betreft, stelt de auditeur vast dat één daarvan zijn oorsprong vindt bij de groep Alpha 11 en dat de anderen van technische aard zijn. Hieruit kan niet afgeleid worden dat Proximus doelbewust de implementatie van de CT heeft vertraagd. Dergelijke conclusie zou ook niet stroken met de vaststelling dat de procedure voor de certificering van de CT heel snel verlopen is vanaf het ogenblik waarop de groep Alpha 11 een aanvraag tot erkenning van een CT had ingediend.

44. Op basis van deze elementen concludeert de auditeur dat er geen aanwijzingen zijn dat Proximus de mogelijkheid voor de groep Alpha 11 om beroep te doen op een CT zou hebben belet of vertraagd.

45. De auditeur meent dan ook op basis van het gevoerde onderzoek dat niet is aangetoond dat Proximus een misbruik van haar machtspositie heeft gemaakt.

III.4.4 Het aantal door Billi en Schedom gebruikte lijnen kunstmatig hoog houden (verschil van +- 1500 lijnen) waardoor de facturen te hoog oplopen

46. Uit de antwoorden van de groep Alpha 11 en van Proximus op de verzoeken om inlichtingen van het auditoraat blijkt dat er meningsverschillen zijn over het aantal lijnen dat de groep Alpha 11 heeft bij Proximus. Dit verschil in mening zou volgens de groep Alpha 11 mee verklaren waarom Proximus te veel factureert. Uit het onderzoek van het auditoraat is gebleken dat er een verschil van ongeveer 1500 lijnen bestaat tussen de berekeningen van Proximus en die van de groep Alpha 11.

47. Ondanks meerdere vragen voor toelichting blijft de oorsprong van het verschil in het aantal actieve lijnen onduidelijk.

48. De auditeur stelt vast dat de groep Alpha 11 inderdaad laat toegang heeft gehad tot de facturatie via Basware, wat trouwens wordt bevestigd door Proximus, maar dit probleem vond zijn oorsprong bij de groep Alpha 11 zelf.

49. Het enige mogelijke bezwaar dat tegen Proximus zou kunnen geformuleerd worden is het niet overmaken van lijsten op vraag van de groep Alpha 11.

50. Uit de door Proximus aangeleverde documenten, blijkt evenwel dat Proximus altijd heel snel heeft gereageerd op de aanvragen van de groep Alpha 11, vaak de dag van de aanvraag zelf. Er is slechts 1 mail, begin januari 2019, waarop Proximus niet heeft geantwoord. De groep Alpha 11 heeft evenwel geen herinnering gestuurd aan Proximus.

51. De tijdelijke regeling van 22 februari 2019 voorziet eveneens dat Proximus de details van de volgens haar actieve lijnen aan de groep Alpha 11 zal bezorgen. Proximus heeft deze lijst op 28 februari 2019 overgemaakt. Op basis van deze lijst kon de groep Alpha 11 aangeven welke lijnen volgens haar niet meer in gebruik waren en bijgevolg konden gedeactiveerd worden. Ondanks twee herinneringen heeft Proximus hierop geen reactie gekregen vanwege de groep Alpha 11.

52. Er is bijgevolg geen aanwijzing van een wil van Proximus om het aantal actieve lijnen van de groep Alpha 11 “fictief” te verhogen om op die manier hogere bedragen te factureren aan de groep Alpha 11.

53. De auditeur meent dan ook op basis van het gevoerde onderzoek dat niet is aangetoond dat Proximus misbruik van haar machtspositie heeft gemaakt.

III.4.5 Te hoge facturen door een eenzijdige tariefverhoging van ADSL door Proximus

54. De groep Alpha 11 beweert dat Proximus haar kosten heeft verhoogd door een eenzijdige verhoging van de ADSL-prijzen. Proximus heeft bevestigd dat zij op 30 maart 2018 de groep Alpha 11 op de hoogte heeft gebracht van een prijsverhoging van ADSL. Volgens Proximus ging het hier evenwel om een correctie. Zij had immers vastgesteld dat het tarief dat werd aangerekend aan de groep Alpha 11 lager was dan wat contractueel was overeengekomen en wenste dit recht te zetten. Proximus stelt deze prijsverhoging niet retroactief te hebben toegepast. Het standpunt van Proximus werd bevestigd door het onderzoek van het auditoraat.

55. Er is derhalve geen aanwijzing dat Proximus te hoge facturen aan de groep Alpha 11 heeft aangerekend door een eenzijdige verhoging van de ADSL-tarieven.

56. De auditeur meent dan ook op basis van het gevoerde onderzoek dat niet is aangetoond dat Proximus misbruik van haar machtspositie op de beide wholesalemarkten heeft gemaakt.

III.4.6 Onderbreken van de dienstverlening met verlies van klanten tot gevolg

57. Naar aanleiding van betalingsmoeilijkheden van de groep Alpha 11 werden onderhandelingen gevoerd met Proximus die uiteindelijk zouden leiden tot de ondertekening van LOA1 zoals hierboven reeds werd besproken. Als gevolg van deze onderhandelingen stuurde Proximus een finale versie van overeenkomst door naar de groep Alpha 11 op 28 februari 2018. Deze werd op 1 maart 2018 aanvaard door de groep Alpha 11 onder voorbehoud van één punt. Gezien de oplopende schuld van de groep Alpha 11 voor Proximus tot een onhoudbare situatie leidde, heeft Proximus gebruik gemaakt van haar contractuele rechten wegens wanprestatie en hebben zij op 1 maart 2018 de dienstverlening gestopt tussen 11u30 en 17u13.

58. Dit houdt in dat op 1 maart 2018 tussen 11.30 uur en 17.13 uur zowel Billi als Schedom geen nieuwe klanten konden aansluiten voor mobiele dienstverlening. Dit had geen impact op vaste lijnen en ook niet op bestaande klanten.

59. Op 2 maart 2018 werd LOA1 ondertekend.

60. Eind juni 2018 bleek dat er nog steeds betalingsproblemen waren bij de groep Alpha 11 en dat zij dus niet konden voldoen aan de afspraken die werden vastgelegd in LOA1. Het uitblijven van de afgesproken betalingen heeft ertoe geleid dat Proximus de volgende diensten heeft beperkt:

    Mobiel:

    - Roaming: 2 juli 2018 om 14u – 3 juli 16.40;
    - Nieuwe orders: 2 juli 2018 om 14u – 6 juli.

    Vast:

    - geen opschorting of order stop voor de maand juli.

61. In augustus ontstonden opnieuw discussies over betalingen die in LOA1 werden vastgelegd. De volledige facturatie werd door de groep Alpha 11 in vraag gesteld.

62. Hierop werden volgende diensten beperkt:

    Vast:

    - van 8 tem 13 augustus 2018 (in deze periode was er een stop voor nieuwe orders (maar convert/cease/change zijn open gebleven)).

63. Ten gevolge van betalingsachterstallen geldt er vanaf 17 januari 2019 een order stop zowel voor mobiel als voor internet.

64. Volgens de groep Alpha 11 hebben deze onderbrekingen tot klantenverlies geleid en dus tot veel schade.

65. Proximus stelt dat de onderbrekingen beperkt waren en dat de causaliteit tussen deze onderbrekingen en het verlies aan klanten niet is aangetoond, wat op basis van de documenten de meeste geloofwaardige verklaring is.

66. De auditeur concludeert op grond van de beschikbare elementen dat niet is aangetoond dat deze onderbrekingen kaderen in een algemene strategie van Proximus om de groep Alpha 11 uit de markt te sluiten.

67. De auditeur meent dan ook op basis van het gevoerde onderzoek dat niet is aangetoond dat Proximus misbruik van haar machtspositie heeft gemaakt op de beide wholesalemarkten.

III.4.7 Procedure van faillissement en stopzetting van de overeenkomsten en de dienstverlening

68. Rekening houdend met de hierboven besproken schadetheorieën meent de auditeur dat de stopzetting van de dienstverlening, ten laatste op 31 maart 2019, niet aanzien kan worden als een misbruik van machtspositie. Hetzelfde geldt voor de dagvaarding in faillissement die op 13 november 2018 door Proximus werd ingediend en waarvan de pleitdatum werd vastgelegd op 23 mei 2019.

III.5 Conclusie

69. Het onderzoek heeft geen overtuigende elementen aangebracht welke de auditeur toelaten in deze zaak te besluiten dat de door de groep Alpha 11 aangeklaagde praktijken noch afzonderlijk noch in hun geheel tot doel hebben om de groep Alpha 11 uit de markt te sluiten.

IV. Motivering stopzetten onderzoek

70. De auditeur stelt vast dat de resultaten van het ambtshalve gevoerd onderzoek niet volstaan om op afdoende wijze het bestaan van een vermeende restrictieve mededingingspraktijk vast te stellen.

71. Na het advies van de auditeur-adviseur te hebben ontvangen, beslist de auditeur het ambtshalve onderzoek stop te zetten, overeenkomstig het nieuwe artikel IV.45 WER.

V. Beslissing

72. De auditeur beslist, omwille van bovenvermelde redenen, na advies van de auditeur-adviseur, het onderzoek in zaak MEDE-I/O-19/0009 stop te zetten.

OM DEZE REDENEN, DE AUDITEUR

Uitspraak doende in het kader van Boek IV. WER

Beslist tot de stopzetting van het ambtshalve onderzoek in zaak MEDE-I/O-19-0009.

Gedaan te Brussel, op 10 juli 2019

Door de auditeur

Bert Stulens

Auditeur