



UvA-DARE (Digital Academic Repository)

Telecommunicatie

van Eijk, N.; Stevens, D.

Publication date

2012

Document Version

Final published version

Published in

Computerrecht

[Link to publication](#)

Citation for published version (APA):

van Eijk, N., & Stevens, D. (2012). Telecommunicatie. *Computerrecht*, 2012(2), 171-174.

General rights

It is not permitted to download or to forward/distribute the text or part of it without the consent of the author(s) and/or copyright holder(s), other than for strictly personal, individual use, unless the work is under an open content license (like Creative Commons).

Disclaimer/Complaints regulations

If you believe that digital publication of certain material infringes any of your rights or (privacy) interests, please let the Library know, stating your reasons. In case of a legitimate complaint, the Library will make the material inaccessible and/or remove it from the website. Please Ask the Library: <https://uba.uva.nl/en/contact>, or a letter to: Library of the University of Amsterdam, Secretariat, Singel 425, 1012 WP Amsterdam, The Netherlands. You will be contacted as soon as possible.

Europa

Vooruitgangsverslag Digitale Agenda 2011

47

Op 22 december jl. publiceerde de Europese Commissie haar jaarlijks vooruitgangsverslag over de Digitale Agenda voor Europa. De Digitale Agenda heeft als doel duurzame economische en sociale voordelen tot stand te brengen door een eengemaakte digitale Europese markt, gebaseerd op snel en ultrasnel internet en interoperabele toepassingen. De Digitale Agenda is een belangrijk onderdeel van de Europa 2020-strategie voor duurzame en inclusieve groei en werkgelegenheid. In het vooruitgangsverslag wordt voor de verschillende pijlers van de Digitale Agenda een overzicht gegeven van de acties en maatregelen sinds het Scorebord van mei 2011. Het verslag geeft ook een indicatie van de inspanningen die nog geleverd moeten worden. Het maakt deel uit van het beleid van de Europese Commissie in verband met de implementatie en opvolging van de Digitale Agenda, naast andere initiatieven zoals het *Digital Agenda Scoreboard*, de *Digital Agenda Assembly*, en de activiteiten rond de *Digital Agenda Going Local*.

www.ec.eu/information_society/digital-agenda

Commissie verwerpt OPTA marktanalyse MTA/FTA

48

De Europese Commissie is het niet eens met het marktanalysebesluit van OPTA inzake mobiele en vaste gespreksafgifte (MTA/FTA) en is een procedure gestart (IP/12/130). Volgens de Commissie zijn de opgelegde maatregelen nadelig voor de consument. Het gaat hier om een problematiek met een lange en hardnekkige voorgeschiedenis. Al jaren probeert OPTA deze markt voor gespreksafgifte te reguleren maar wordt daarbij regelmatig tot de orde geroepen door de rechter. Zo stelde het College van Beroep voor het bedrijfsleven eerder in combinatie met een ander kostentoe-rekeningsmodel hogere tarieven vast dan door OPTA waren opgelegd. In het daaropvolgende nieuwe marktbesluit paste OPTA vervolgens de tarieven aan conform het oordeel van het CBB. De Europese Commissie kan zich niet vinden in deze hogere tarieven en start nu een procedure die mogelijk is gemaakt door de nieuwe Europese regels voor de communicatiesector. De ernstige twijfels zijn schriftelijk aan OPTA kenbaar gemaakt. Vervolgens zullen de Europese Commissie en het nieuwe samenwerkingsverband van

telco-regulators, BEREC, met OPTA bespreken hoe het voorstel alsnog passend kan worden gemaakt.

www.europa.eu/rapid/

Commissie start onderzoek naar Deens SMS regulering

49

In haar persbericht IP/12/131 van 13 februari 2012 laat de Commissie weten een dat zij ernstige twijfels heeft bij het voornemen van de Deense toezichthouder (Danish Business Authority, DBA) om de afwikkelingsvergoeding voor in het buitenland gegenereerde SMS-berichten te reguleren. De Commissie stelt zich blijkbaar vooral vragen bij het voornemen van DBA om de afwikkelingsvergoeding te reguleren van de virtuele mobiele operator Lycamobile, die zijn activiteiten pas in de eerste helft van 2010 startte. Door de voorgenomen regulering dreigt er volgens de Commissie een discriminatoir effect te ontstaan ten opzichte van nationale SMS-berichten die op de netwerken van Deense operatoren worden afgeleverd, nu die aan strengere prijsplafonds zijn onderworpen.

www.europa.eu/rapid/

Nederland

Wetsvoorstel implementatie Europees telecomkader

50

De antwoorden van de regering op de vragen van de Eerste Kamer waren aanleiding tot het stellen van meer vragen. In een nadere memorie van antwoord (*Kamerstukken I 2011/12, 32 549/32 403, nr. G*), gaat de regering dieper in op een aantal van de heikele punten. Wat betreft cookies wordt opgemerkt dat in veel lidstaten nog onduidelijk is op welke wijze toestemming voor het plaatsen en uitlezen van cookies kan worden verkregen. Consensus wordt wenselijk geacht en 'tegen deze achtergrond stel ik voor dat OPTA (...) terughoudend toezicht houdt en er daarbij zorg voor draagt dat Nederland niet uit de pas loopt met de overige EU-landen'. Opnieuw wordt bevestigd dat de huidige browsers onvoldoende zijn om te beantwoorden aan het in de Europese Richtlijn voorgeschreven toestemmingsregime. Ten aanzien van de bewijslast, is het aan OPTA om te bepalen hoe bewezen moet worden dat er toestemming is verleend. Aanbieders van analytics cookies zullen moeten kunnen aantonen dat geen persoonsgegevens worden verwerkt

om zo buiten de werking van de Wet bescherming persoonsgegevens te blijven. Voor wat betreft de technologische aspecten wordt erop gewezen dat het uitlezen van kijkgedrag via een digitale decoder onder het bereik van de regulering valt. Hetzelfde is het geval met 'device fingerprinting', waarbij eveneens gegevens uit randapparatuur worden uitgelezen. De regering volgt hier een eerder standpunt van de artikel 29-werkgroep. In de nadere memorie van antwoord wordt onderkend dat de Nederlandse neutraliteitsregeling ertoe kan leiden dat diensten die in het buitenland zijn toegestaan in Nederland verboden zijn. Als voorbeeld wordt verwezen naar abonnementen waarbij het gebruik van diensten als Skype en WhatsApp is geblokkeerd. Het is juist de strekking van de regulering om dergelijke diensten beschikbaar te houden voor alle gebruikers. Een opmerkelijke bemerking betreft diensten als Facebook, Twitter en andere sociale media. Deze zouden ook onder het begrip internettoegangsdiensten te scharen zijn. In reactie op vragen wordt aangegeven dat nieuwe wettelijke verplichtingen ten aanzien van het beëindigen van internettoegang niet beperkt kan worden door civielrechtelijke regels. In het wetsvoorstel is bepaald dat de internettoegang alleen op verzoek van de abonnee kan worden gestaakt of onder een aantal bijzondere omstandigheden (zoals bedrog). Een eventueel civielrechtelijk eindigen van een overeenkomst doet daar niet aan af. Ook het geïnfecteerd zijn van een pc is geen reden om het abonnement te beëindigen, wel kan het ertoe leiden dat de pc van het internet wordt afgesloten. Een derde issue betreft de door amendementen ingebrachte regels voor toegang tot de kabel. De minister gaat niet in op het verzoek vanuit de Eerste Kamer om aan de Raad van State advies te vragen over de vraag of de amendementen al dan niet in strijd zijn met het Europese recht. Dat moet eventueel maar het Hof van Justitie van de Europese Unie vaststellen. In dit verband wordt er nog op gewezen dat er prejudiciële vragen zijn ingediend die ook betrekking hebben op hetgeen ten aanzien van de amendementen ter discussie staat (zaak nr. C518/11).

Kamerstukken I 2011/12, 32 549/32 403, nr. G

Behandeling nieuwe frequentieregels voortzetten

51

In een nadere memorie van antwoord (*Kamerstukken I* 2010/11, 31 412, nr. E) heeft de Minister van EL&I laten weten dat hij voortzetting nastreeft van het wetsvoorstel tot aanpassing van hoofdstuk 3 van de Telecommunicatiewet. In hoofdstuk 3 zijn frequentievraagstukken geregeld. De Eerste Kamer had aanvullende vragen met betrekking tot een amendement dat gaat over geschillen met betrekking tot de toegang tot antennes/antennesystemen. Het amendement (*Kamerstukken II* 2010/11, 31 412, nr. 42) schrijft voor

dat bij medegebruik een vergoeding moet worden betaald die efficiënt, transparant en niet-discriminair is. Omdat hiermee al vooraf de maatregel wordt bepaald die door de onafhankelijke toezichthouder kan worden opgelegd, is mogelijk sprake van strijdigheid van Europese regels. De minister is echter van mening dat dit geen reden is om de behandeling van het wetsvoorstel verder te vertragen.

Kamerstukken I 2010/11, 31 412, nr. C/E
Kamerstukken II 2010/11, 31 412, nr. 42

KPN onder verscherpt toezicht

52

OPTA heeft KPN onder een regime van verscherpt toezicht geplaatst (persbericht 21 december). OPTA meent dat er een hoog risico is dat KPN wet- en regelgeving overtreedt, hetgeen schadelijk kan zijn voor consumenten en de concurrenten. Het hoge risico wordt afgeleid uit geconstateerde gedragingen en overtredingen. Deze worden niet in de aankondiging van OPTA nader aangeduid. Echter, uit een brief van de Minister van EL&I aan de Tweede Kamer moet worden opgemaakt dat het onder meer gaat over de wijze waarop KPN heeft geopereerd bij de aanbesteding van telefoniediensten voor de overheid, ook bekend als OT2010. KPN bracht een offerte uit waarin een kortingsregeling was verwerkt, die niet eerst aan haar concurrenten was medegedeeld. Deze konden daarmee de korting niet in hun offertes verwerken. De zaak was aanleiding voor een groot aantal rechtszaken. Uiteindelijk legde OPTA een last onder dwangsom op waarbij KPN werd verplicht om de uitgebrachte offerte in te trekken. Het CBB besliste in een door KPN aangespannen geschil dat de last terecht was opgelegd (CBB 6 februari 2012, *LJN* BV2871).

www.opta.nl
CBB 6 februari 2012 (*LJN* BV2871)

KPN neemt dienstenaanbieders glasvezel over

53

De NMA heeft een tweetal meldingen ontvangen van KPN inzake een voorgenomen concentratie (*Stcrt.* 2011, 23777 en 23781). In beide gevallen gaat het om retail- en wholesaleaanbieders op de glasvezelnetten van Reggefiber. KPN heeft een minderheidsbelang in Reggefiber, maar kan en zal dat uitbreiden naar een meerderheidsbelang. De zes betrokken bedrijven (Lijbrandt, Glashart, Reggefiber Wholesale,

Concepts ICT, Edutel, XMS en KickXL) bieden onder meer internettoegang en radio-/televisiediensten aan via de betreffende glasvezel. Belanghebbenden zijn in de gelegenheid gesteld om hun opmerkingen kenbaar te maken. Met een eventuele goedkeuring zal een verdere consolidatie in de Nederlandse markt worden bereikt waarbij er steeds meer sprake is van infrastructuurconcurrentie tussen KPN/Reggefiber aan de ene kant en de kabelexploitanten aan de andere kant.

Stcrt. 2011, 23777 en 23781

Besluit marktanalyse ontbundelde toegang

54

OPTA heeft het definitieve marktbesluit gepubliceerd over ontbundelde toegang (*Stcrt.* 2011, 23174). Het college stelt in de marktanalyse vast dat KPN N.V., haar groepsmaatschappijen en Reggefiber Group B.V., waarin KPN N.V. gezamenlijke zeggenschap heeft, beschikken over een aanmerkelijke marktmacht op de wholesalemarkt voor ontbundelde toegang tot het aansluitnetwerk en legt hun diverse verplichtingen op. Er zijn diverse aanpassingen ten opzichte van het ontwerpbesluit. Zo is ontbundeling op straatkastniveau gehandhaafd en niet vervangen door een verplichting tot 'virtual subloop access' zoals oorspronkelijk de bedoeling was. Verder zijn diverse non-discriminatieverplichtingen aangescherpt.

Stcrt. 2011, 23174

België

Overlast via elektronische communicatie

55

In zijn arrest van 22 december jl. spreekt het Grondwettelijk Hof zich uit over de vraag van de Correctionele Rechtbank te Charleroi of er sprake kan zijn van discriminatie nu het misdrijf van het bezorgen van overlast via elektronische communicatie (zie artikel 145, § 3bis, van de wet van 13 juni 2005 betreffende de elektronische communicatie, ingevoegd bij de wet van 25 april 2007) geen klacht van de benadeelde vereist, terwijl een dergelijke klacht wel nodig is voor de strafbaarstelling van het gemeenrechtelijke misdrijf 'stalking' uit artikel 442bis van het Strafwetboek. Het Grondwettelijk Hof komt tot de conclusie dat er geen sprake is van discriminatie, omdat de wetgever een derge-

lijke gedifferentieerde behandeling kan hebben beoogd. Artikel 145, § 3bis, van de wet van 13 juni 2005 blijft dus overeind.

www.const-court.be

Milieuvoorwaarden vaste zendantennes

56

Op 13 januari 2012 publiceerde het Belgisch Staatsblad het Besluit van de Vlaamse Regering van 16 december 2011 tot wijziging van diverse bepalingen van het besluit van de Vlaamse Regering van 1 juni 1995 houdende algemene en sectorale bepalingen inzake milieuhygiëne en het besluit van de Vlaamse Regering van 19 november 2010 wat betreft de normering van vast en tijdelijk opgestelde zendantennes voor elektromagnetische golven tussen 10 MHz en 10 GHz. Aan het bestaande besluit van 2010 wordt een hoofdstuk toegevoegd waarin de milieuvoorwaarden worden bepaald voor vast opgestelde zendantennes voor elektromagnetische golven. Verder bevat het besluit ook overgangsregels voor bestaande zendantennes.

www.ejustice.just.fgov.be

Marktanalyses

57

Op 23 december jl. publiceerde het BIPT zijn raadplegingsdocument in verband met de ontwerpversie van het bottom-up kostenmodel voor NGN en NGA, zoals het door Analysys Mason Limited ('Analysys Mason') werd ontwikkeld. Naast het raadplegingsdocument en het bottom-up kostenmodel stelt het BIPT ook documentatie voor marktpartijen, een lijst van de componenten van het model, en enkele specifieke modules (marktmodule, toegangsnetwerkmodule, kosten van de diensten, corenetwerkmodule) op zijn website ter beschikking.

Met zijn besluit van 4 januari 2012 betreffende de goedkeuring van het aanbod dat Belgacom als alternatief voorstelt voor de 'multicast'-remedie opgelegd door het besluit van de CRC van 1 juli 2011 betreffende de analyse van de breedbandmarkten gaat het BIPT in op het verzoek van Belgacom om de door de CRC aan haar opgelegde verplichting inzake multicast te vervangen door het aanbieden van toegang tot haar IPTV-platform. Als motivering verwijst het BIPT naar de mogelijkheden die het alternatieve voorstel biedt en de snelheid waarmee deze oplossing geïmplementeerd kan worden. Eigenaardig is wel de passage in de conclusie van het besluit waarin het BIPT stelt dat dit 'geenszins impli-

ceert dat de multicast-remedie zoals opgelegd in de beslissing van de CRC van 1 juli 2011 wordt gewijzigd'.

In uitvoering van die CRC beslissingen werden vervolgens op 24 februari jl. enkele referentie-aanbiedingen op de website van het BIPT gepubliceerd, zoals onder meer de aanbidding van Numericable, Telenet, Brut  l  . Voor Belgacom gaat het om de volgende documenten: BRUO deel 1A, BRUO deel 1B, BROBA deel 2 en BRUO deel 3.
www.bipt.be

Raad voor de Mededinging: berekening geldboeten

58

Het Belgisch Staatsblad van 18 januari jl. publiceerde de Mededeling van 19 december 2011 van de Raad voor de Mededinging *betreffende de berekening van geldboeten*. Met deze mededeling heeft de Raad tot doel inzichtelijk te maken welke de berekeningswijze is die hij hanteert bij het opleggen van geldboeten. De Mededeling beoogt meer transparantie en meer rechtszekerheid te bieden aan de ondernemingen en ondernemingsverenigingen die het onderwerp uitmaken van een onderzoek of van een gemotiveerd verslag van de auditeur waarin wordt gevraagd aan de Raad om een inbreuk vast te stellen. De voornaamste algemene factoren die de Raad bij de berekening van geldboeten in aanmerking zal nemen, zijn de ernst en de duur van de inbreuk, specifieke kenmerken van de markt, de onderneming en de inbreuk, alsook de eigenheid van het bestraffen van inbreuken op het kartelverbod of misbruik van machtspositie en het voldoende afschrikwekkend karakter van de boete.

www.ejustice.just.fgov.be