



## UvA-DARE (Digital Academic Repository)

### Telecommunicatie

van Eijk, N.; Stevens, D.

**Publication date**

2014

**Document Version**

Final published version

**Published in**

Computerrecht

[Link to publication](#)

**Citation for published version (APA):**

van Eijk, N., & Stevens, D. (2014). Telecommunicatie. *Computerrecht*, 2014(2), 115-118.

**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

### Voorontwerp nieuwe Aanbeveling Relevante Markten

#### Computerrecht 2014/42

Na uitgebreid studiewerk het afgelopen jaar, bracht de Europese Commissie begin 2014 de werkzaamheden op gang rond de herziening van de Aanbeveling Relevante Markten. In die aanbeveling identificeert de Europese Commissie de markten waarvan zij van oordeel is dat zij in aanmerking komen voor *ex ante*-regulering door de nationale regelgevende instanties. De Commissie schuift nog slechts 4 wholesale markten naar voor, namelijk: 1. de markt voor afwikkeling van oproepen op een vaste locatie op een individueel openbaar communicatienetwerk; 2. de markt voor afwikkeling van spraakoproepen op een individueel mobiel netwerk; 3. de markten voor lokale toegang op een vaste locatie en voor centrale toegang voor massaproducten op een vaste locatie; en 4. de markt voor hogekwaliteitstoegang op een vaste locatie. Over haar voorontwerp organiseerde zij al een publieke consultatie, maar de komende maanden zal de Commissie, zoals vereist door artikel 15, 4. van de Kaderrichtlijn (Richtlijn 2002/21/EG), verder specifiek overleg voeren met BEREK.

### Onderzoek geografische beperkingen filmstudio's

#### Computerrecht 2014/43

In haar persbericht IP/14/15 van 13 januari 2014 geeft de Europese Commissie te kennen dat zij in het kader van haar mededingingsrechtelijke bevoegdheden een onderzoek heeft geopend naar de contracten tussen de belangrijkste filmstudio's uit de Verenigde Staten (Twentieth Century Fox, Warner Bros., Sony Pictures, NBCUniversal, Paramount Pictures) en de belangrijkste Europese aanbieders van betaaltelevisiediensten. De Commissie onderzoekt meer bepaald of de filmstudio's voorwaarden opleggen die al te verregaande beperkingen inhouden voor het aanbieden van betaaltelevisie via satelliet of streaming in andere lidstaten van de Unie.

## Netwerkdelen SFR – Bouygues

#### Computerrecht 2014/44

Verschillende websites en persagentschappen berichtten eind januari over een overeenkomst tussen de Franse mobiele operatoren SFR en Bouygues die het kader zou vormen voor het delen van hun mobiele netwerken in landelijke gebieden. Dergelijke akkoorden komen in Europa steeds meer voor, nu de sterke prijsdalingen ten gevolge van regulering steeds meer op de marges drukken. SFR en Bouygues gaven aan dat zij met deze maatregel tegen 2017-2018 hopen zo'n € 300 miljoen per jaar te kunnen besparen.

## Nederland

### Regionale roaming

#### Computerrecht 2014/45

Naar aanleiding van de storing in het Vodafone-netwerk als gevolg van een brand in 2012, zijn er afspraken gemaakt tussen de drie mobiele aanbieders (KPN, Vodafone, T-Mobile) over regionale roaming. Bij uitval van een van de netwerken zullen de andere aanbieders het spraak- en sms-verkeer overnemen. Tegelijkertijd werd aangekondigd dat onderzocht zou worden of deze afspraken uitgebreid moesten worden met dataverkeer. In een brief aan de Tweede Kamer doet de Minister van Economische Zaken verslag van een onderzoek dat is uitgevoerd naar het binnenlands roamen van dataverkeer (*Kamerstukken II 2013/14, 24095, 360*). Dit onderzoek geeft uit dat een uitbreiding van de netwerkcapaciteit om data-roaming mogelijk te maken enkele tientallen miljoenen euro's zou kosten. Tegelijkertijd lijken er afdoende alternatieven voorhanden. Zo is het mogelijk om gebruik te maken van buitenlandse simkaarten (die roaming op de drie netwerken mogelijk maken). Ook wifi kan een bruikbaar alternatief zijn, evenals het gebruik van andere netwerken zoals C2000. De minister trekt uit de studie de conclusie dat de bestaande afspraken voldoende zijn en een uitbreiding naar roaming voor data niet wenselijk is. De mobiele aanbieders zijn het hiermee eens.

### Overname Ziggo door Liberty Global

#### Computerrecht 2014/46

De beide grootste kabelexploitanten in Nederland – Ziggo en Liberty Media (eigenaar van UPC) – hebben aangekondigd dat Ziggo zal worden overgenomen door Liberty Media. De gefuseerde onderneming zal verder gaan onder de merknaam Ziggo en ook hoofdkantoor houden in het hui-

dige hoofdkantoor van Ziggo in Utrecht. Door de samenvoeging ontstaat een kabelexploitant met een bereik van 7 miljoen huishoudens en een marktaandeel op de kabelmarkt van zo'n 90%. Beide bedrijven verwachten de nodige synergievoordelen. De overname zal getoetst moeten worden door of de Europese of de nationale mededingingsautoriteit (resp. Europese Commissie en ACM). Daarbij zullen de effecten voor de mededinging tussen telecombedrijven onderling en voor wat betreft de versterkte positie ten opzichte van de contentleveranciers die via de kabel hun programma's doorgeven worden getoetst. Aldus schrijft de Minister van Economische Zaken in een brief aan Tweede Kamer (*Kamerstukken II* 2013/14, 24095, 362). Eventueel kunnen eisen worden gesteld om te voorkomen dat er misbruik wordt gemaakt van een te sterke machtspositie. In de Tweede Kamer is gesuggereerd dat mogelijk toegangsregels tot de kabel wenselijk zouden zijn. Nu is alleen op KPN een stelsel van toegangsregels van toepassing.

## KPN krijgt record boete

### Computerrecht 2014/47

De ACM heeft in het totaal aan KPN 30 miljoen boete opgelegd voor het benadelen van concurrenten bij de overheidsaanbesteding van vaste telefonie voor diverse overheidsorganisaties. De aanbestedingsprocedure staat ook wel bekend als OT2010.

In strijd met de regels heeft KPN tijdens de aanbestedingsprocedure informatie achtergehouden die verplicht met concurrenten gedeeld had moeten worden. Het betrof een kortingsregeling waardoor de concurrenten niet in staat waren tijdig lagere biedingen te doen. KPN's eigen dochter beschikte wel over deze informatie. Ofschoon het effect van de benadeling door de ACM ongedaan werd gemaakt en het contract door de staat uiteindelijk aan Tele2 is gegund, neemt dit niet weg dat er volgens de ACM sprake is van een ernstige overtreding van de regels. Doordat KPN tegen de diverse besluiten van ACM in beroep ging en daarbij gedaan kreeg dat het oordeel van de ACM vooralsnog niet gepubliceerd mocht worden, is nu pas het boetebesluit uit 2011 bekend (zie [www.acm.nl](http://www.acm.nl)). De uitspraken: ECLI:NL:RBROT:2012:633 d.d. 10 februari 2012; ECLI:NL:RBROT:2013:8216 d.d. 24 oktober 2013 en ECLI:CBB:2014:7 d.d. 23 januari 2014).

## Geen compensatie commerciële radio

### Computerrecht 2014/48

Recent zijn de laatste aantrekkelijke kavels voor commerciële radio geveild, waaronder het zogenaamde A7-kavel (*Kamerstukken II*, 2013/14, 24095, nr. 352). Voor dit kabel dat ging naar

Radio 10 werd € 828.819 betaald. Voorafgaand aan de veiling werd toegezegd dat de houders van eerder verleende vergunningen voor commerciële radio aanspraak zouden kunnen maken wanneer de opbrengst lager zou zijn dan wat zij hadden betaald. Door de Minister van Economische Zaken is opdracht gegeven tot een onderzoek om vast te stellen of een compensatie daadwerkelijk op zijn plaats is (*Kamerstukken II*, 2013/14, 24095, nr. 361). Het onderzoek geeft aan dat rekening moet worden gehouden met diverse factoren zoals de verminderde waarde doordat het kavel A7 twee jaar ongebruikt is gebleven, ook zijn de economische vooruitzichten verslechterd. Ten slotte is relevant dat de andere stations al konden starten en daarmee de toegangsdrempel is verhoogd. Geconcludeerd wordt dat het aannemelijk is dat de actuele waarde van A7 op of onder de gerealiseerde veilingopbrengst ligt. Deze uitkomst wordt door een verrichte contra-expertise bevestigd. De minister ziet dan ook geen reden tot compensatie.

## Rechter stelt kabelregels buiten werking

### Computerrecht 2014/49

Mede omdat de toezichthouder ACM, geen redenen zag om via het reguliere markttoezicht maatregelen op te leggen aan kabelexploitanten, nam de Tweede Kamer twee amendementen aan die verplichten tot wederverkoop tot het analoge pakket. Via wijzigingen van de Telecommunicatiewet (6a.21a, lid 2 e.v.) en Mediawet (6.14a) worden kabelexploitanten verplicht aan derden het zogenaamde basispakket aan analoge kanalen ter wederverkoop aan te bieden tegen een geregleerde – kostengeoriënteerde – prijs. De Europese Commissie startte vervolgens een infractieprocedure tegen deze ingreep. Maar ook wendden de kabelexploitanten zich tot de rechter met het verzoek de betreffende bepalingen onverbindend te verklaren. De rechter (ECLI:NL:RBDHA:2014:1004 d.d. 29 januari 2014) overwicht onder meer dat er hier sprake is van een dienst die als elektronische communicatiedienst valt onder het Europese telecomkader. Daarbij verwijst hij naar een recente uitspraak van het Europese Hof van Justitie (HvJ EU d.d. 7 november 2013, nr. C-518/11 (*UPC/gemeente Hilversum*)). Met de toepasselijkheid van het Europese telecomkader kan een maatregel alleen worden opgelegd door een nationale regelgevende instantie (in Nederland de ACM). Het verweer van de staat dat wederverkoopverplichting gezien moet worden als onderdeel van audiovisueel beleid wordt door de rechtbank weerlegd. Immers door de wederverkoop verandert er niets aan het aanbod voor de consument. Voor zover het effect een lagere prijs zou zijn, is dit een mededingingsaspect waarvoor specifieke regels zijn voorzien (zoals in het telecomkader). Ook een beroep op de must carry-regels van artikel 31 van de Universeledienstrichtlijn faalt. 'must resell' is wat anders dan 'must carry'. Beide bepalingen worden vervolgens onverbindend verklaard.

## Blokkering Pirate Bay opgeheven

Computerrecht 2014/50

In zijn arrest van 28 januari 2014 wees het gerechtshof in Den Haag de vordering af van de Nederlandse auteursrechtenmaatschappij 'Brein' tot het opleggen van een bevel tegen Ziggo en XS4ALL (internet access providers) tot blokkade van de 'The Pirate Bay'. De rechter is van oordeel dat niet aan het effectiviteits-/evenredigheidsvereiste is voldaan. Daarbij baseert hij zich onder meer op empirisch onderzoek van TNO en het Instituut voor Informatierecht. De bewijslast op dit punt rust op Brein, niet op de providers. Verder bevestigt de rechter dat The Pirate Bay zelf geen mededeling verricht aan het publiek in de zin van artikel 3 Auteursrechtrichtlijn. Inmiddels hebben ook andere internet-serviceproviders de doorgifte van de Pirate Bay hervat. De stichting BREIN heeft laten weten in cassatie te gaan.

## Gratis internet op trein en netneutraliteit

Computerrecht 2014/51

Het Nederlandse ACM heeft – ondanks de strikte Nederlandse wettelijke netneutraliteitsregels – geoordeeld dat T-Mobile diensten die grote (mobiele) capaciteit vergen toch mag vertragen (zoals bijvoorbeeld file transfer) of zelfs blokkeren (zoals in dit geval P2P of streaming), onder meer gelet op de schaarste van de beschikbare capaciteit. Voor het verwerken van wifi-signaal in de treinen wordt namelijk gebruikgemaakt van het 2G/3G-netwerk van T-Mobile. T-Mobile heeft laten weten een ombouw naar 4G niet te overwegen. Het oordeel van de ACM werpt interessante vragen op: is hier inderdaad sprake van een openbare telecommunicatiedienst, hoe moet het begrip congestie in meer algemene zin worden ingeschat en welke proportionaliteitstoetsing geldt ten aanzien van de genomen beperkingsmaatregelen?

## België

## Universele dienst en sociaal tarief

Computerrecht 2014/52

Op 19 december 2013 sprak het Grondwettelijk Hof zich uit over de door de wet van 10 juli 2012 houdende diverse bepalingen inzake elektronische communicatie ingevoerde aanpassin-

gen op het vlak van de universele dienst. Het Hof stelt dat de wetgever voldoende essentiële elementen heeft bepaald opdat de betrokken operatoren kunnen weten welke belastingbijdrage van hen kan worden verwacht, alsook dat redenen van algemeen belang konden verantwoord worden dat de wetgever het onontbeerlijk achtte de nieuwe regeling met terugwerkende kracht in te voeren. Alvorens te trancheren over het laatste middel, stelde het Hof enkele prejudiciële vragen aan het Hof van Justitie. Zo vraagt het Hof of de Europese bepalingen in verband met sociale tarieven eveneens van toepassing kunnen zijn op mobiele operatoren. Daarnaast vraagt het Hof of artikel 9, lid 3, van de Universeledienstrichtlijn zo moet worden geïnterpreteerd dat het de lidstaten toestaat om bijzondere tariefopties voor andere diensten dan die omschreven in artikel 9, lid 2, van de Universeledienstrichtlijn, toe te voegen aan de universele dienst. Het Hof vraagt ten slotte ook of eventuele afwijkende regelingen verenigbaar zijn met het gelijkheidsbeginsel, zoals dat onder meer is vervat in artikel 20 van het Handvest van de grondrechten van de Europese Unie.

## Wijzigingen telecommunicatiekader

Computerrecht 2014/53

De regeling voor satellietgrondstations werd vereenvoudigd door het KB van 26 november 2013 tot wijziging van het KB van 16 april 1998 betreffende satellietgrondstations en tot opheffing van het KB van 7 mei 1999 betreffende het bestek van toepassing op de exploitatie van mobiele persoonlijke satellietcommunicatiediensten (BS 12/12/2013). Naast het uitbreiden van het aantal gevallen waarin geen individuele vergunning meer wordt vereist, heft dit besluit ook het intussen achterhaalde koninklijk besluit op van 7 mei 1999. Bijkomende consumentenbeschermende maatregelen lagen vervat in het Koninklijk besluit van 15 december 2013 tot vaststelling van de inhoud van de informatie fiches, bedoeld in de artikelen 111, § 2, van de wet van 13 juni 2005 en 5, § 2, van de wet van 15 mei 2007 (BS 13 januari 2014), terwijl de prijs voor de behandeling van een dossier door de Ethische Commissie werd vastgelegd door het Ministerieel besluit van 9 januari 2014 tot vaststelling van de kosten voor de behandeling van een dossier door de Ethische Commissie voor de telecommunicatie (BS 27 januari 2014). Door een KB en MB van 15 december 2013 werden ten slotte de verplichting tot het leveren van een universele inlichtingendienst en de beschikbaarstelling van een universele telefoongids opgeheven (zie KB van 15 december 2013 tot opheffing van de universeledienstverplichtingen inzake de levering van de universele inlichtingendienst en de beschikbaarstelling van een universele telefoongids in de elektronische-communicatiesector (BS 9 januari 2014) en MB van 15 december 2013 betreffende de opheffing van de universeledienstverplichtingen inzake de beschikbaarstelling van een universele telefoongids in de elektronische-communicatiesector (BS 9 januari 2014)).

## Wijzigingen omroepkader

### Computerrecht 2014/54

In Vlaanderen werden enkele aanpassingen doorgevoerd aan het kader voor de audiovisuele mediadiensten. Door het decreet van 17 januari 2014 *tot wijziging van het decreet van 27 maart 2009 betreffende radio-omroep en televisie* (BS 11 februari 2014) werd vooreerst de territoriale bevoegdheid van Vlaanderen verder verduidelijkt. Door het tweede decreet van 17 januari 2014 *tot wijziging van het decreet van 27 maart 2009 betreffende radio-omroep en televisie, houdende invoering van een stimuleringsregeling voor de audiovisuele sector* (BS 12 februari 2014) werd vervolgens aan de distributeurs de verplichting opgelegd om bij te dragen aan de productie van audiovisuele werken, ofwel onder de vorm van een financiële bijdrage aan de coproductie van audiovisuele werken, ofwel onder de vorm van een gelijkwaardige financiële bijdrage aan het Vlaams Audiovisueel Fonds vzw. Ook de Franse gemeenschap voerde een aantal wijzigingen door bij middel van het decreet van 17 oktober 2013 *houdende sommige aanpassingen in het op 26 maart 2009 gecoördineerde decreet betreffende de audiovisuele mediadiensten* (BS 9 januari 2014).