

TELECOMMUNICATIERECHT

AAK20188631

N.A.N.M. van Eijk**Wet- en regelgeving**

De minister van Justitie en Veiligheid heeft een nieuwe Cybersecuritywet naar de Tweede Kamer gestuurd (*Kamerstukken II*, 34883). De wet implementeert de Europese richtlijn 'houdende maatregelen voor een hoog gemeenschappelijk niveau van beveiliging van netwerk- en informatiesystemen in de Unie' (Richtlijn (EU) 2016/1148, *PbEU* 2016, L 194). De wet maakt het mogelijk om specifieke beveiligingseisen op te leggen aan aanbieders van vitale/kritische infrastructuur. Ook voorziet de wet in

regels voor het melden van veiligheidslekken. De aanbieders ('digitaalendienstverleners') die onder de regels vallen worden nader aangewezen. Op grond van de richtlijn gaat het onder meer om de digitale infrastructuur, waartoe internetknooppunten, dns-dienstverleners en registers voor topleveldomeinnamen behoren. Overigens is er een wet die overlapt met de nieuwe regels. Deze 'Wet gegevensverwerking en meldplicht cybersecurity' wordt ingetrokken.

Het wetsvoorstel 'Aanpassing bewaarplicht telecommunicatiegegevens' (*Kamerstukken II*, 34537) zal aangrijpend worden aangepast, zo heeft de minister van Justitie en Veiligheid aan de Tweede Kamer laten weten (*Kamerstukken II* 2017/18, 34537, 7). De aanpassingen volgen op uitspraken van het Europese Hof van Justitie in de zaken *Digital Rights Ireland* en *Seitlinger* (C-293/12 en C-594/12) alsook de zaken *Tele2 Sverige AB* en *Watson* (C-203/15 en C-698/15). Deze uitspraken geven onder meer aan dat bewaartermijnen en de selectie van gegevens die moeten worden opgeslagen, gebaseerd moeten zijn op objectieve criteria. Onder meer op basis van dit uitgangspunt zullen delen van het wetsvoorstel worden bijgesteld.

In de Mediawet (Mw) en Telecommunicatiewet (Tw) zijn/waren bijzondere regels opgenomen voor de verdeling van frequenties voor commerciële FM-radio. In artikel 6.23 Mw is bepaald dat bij de verdeling een bepaald profiel kan worden voorgeschreven (Nederlandstalig, nieuws, etc). Daarnaast regelt artikel 6.24 Mw eigendomsbeperkingen met betrekking tot FM-radio. In artikel 3.11 Tw zijn de bijbehorende spiegelbepalingen te vinden. Met een wetwijziging die inmiddels in het Staatsblad is verschenen (*Stb.* 2018, 87), komen de bijzondere eigendomsbeperkingen voor FM te vervallen en worden ze vervangen door een algemeen regime. Bij ministeriële regeling kunnen in het belang van een optimale verdeling dan wel een doelmatig gebruik van de frequentieruimte eigendomsbeperkingen worden gesteld. Aldus wordt het verschil tussen voor radio-omroep bestemde frequenties en andere frequenties verkleind. Al zijn frequenties nog steeds belangrijk voor radio-omroep, het beluisteren van muziek vindt steeds meer plaats via alternatieve distributiekanaalen, zoals het internet.

De ACM heeft een concept-marktanalysebesluit gepubliceerd, dat gericht is op het reguleren van 'Wholesale Fixed Access' (www.acm.nl/nl/publicaties/acm-stelt-voor-vaste-netwerken-kpn-en-vodafoneziggo-te-reguleren). Het besluit is erop gericht om zeker te stellen dat marktpartijen zonder een eigen netwerk gebruik kunnen maken van bestaande netwerken op hun diensten aan te bieden. Waar tot nu toe alleen het netwerk van KPN is gereguleerd, zou dit voortaan ook moeten gaan gelden voor het vaste netwerk van VodafoneZiggo. Naar de mening van de ACM valt toegang tot koper-, glasvezel- en kabelnetten nu binnen één en dezelfde grootgebruikersmarkt. KPN heeft gereageerd met een tegenvoorstel waarmee langdurige toegang voor derden wordt gegarandeerd (<https://overons.kpn.nl/nieuws/2018/kpn-biedt-lange-termijn-zekerheid-voor-toegang-tot-vaste-netwerk>). Dit zou verdere regulering van de breedbandmarkt overbodig maken, aldus KPN. De ACM

heeft nog geen standpunt ingenomen over het voorstel van KPN. Het concept-marktanalysebesluit is een zoveelste poging om ook toegang tot de 'kabel' te reguleren. Eerdere pogingen waren weinig succesvol. De kans op slagen is nu wellicht hoger omdat eerder de Europese Commissie – die een veto over het voorstel kan uitspreken – wel instemde met toegangsregels voor de Belgische kabel. Dat heeft geleid tot een beperkte toetreding van derden.

Jurisprudentie

Het College van Beroep voor het bedrijfsleven (CBb) heeft in laatste instantie uitspraak gedaan over de boetes die zijn opgelegd in de beruchte *Daisycon*-spamzaak (CBb, 3 april 2018, ECLI nog onbekend). Daisycon hield zich bezig met zogenaamde 'affiliate marketing' en stuurde ruim twee miljard spamberichten rond. Hiervoor legde de ACM aan het bedrijf en leidinggevenden oorspronkelijk een boete op van € 810.000. Dit is – na eerder al verlaagd te zijn de door de Rechtbank Rotterdam – nu door het CBb vastgesteld op € 770.000. De boete opgelegd aan leidinggevenden is volgens het CBb onvoldoende onderbouwd.

Literatuur

- C. Roorda, 'ICT in de Grondwet: een concreet voorstel', *Mediaforum* 2017, afl. 7/8, p. 218-224;
- S.E.M.A. Abbady & A.P. Koburg, 'De meldplicht cybersecurity', *Tijdschrift voor Internetrecht* 2017, afl. 5/6, p. 206-215;
- H.W. Roerdin, 'Over the top: Het voorstel voor de Europese e-Privacyverordening', *Tijdschrift voor Internetrecht* 2017, afl. 5/6, p. 190-199.