

TELECOMMUNICATIERECHT

AAK20188696

N.A.N.M. van Eijk

Wet- en regelgeving

Er is in Brussel voortgang geboekt met de behandeling van het voorstel voor een nieuw 'Europees wetboek voor elektronische communicatie' (Electronic Communications Code, COM(2016)0590), die het bestaande kader moet vervangen. Het Europees Parlement en de Europese Raad hebben overeenstemming gekregen over de tekst ervan (IP/18/4090 d.d. 6 juni 2018). Tot de belangrijkste meerwaarde worden gerekend: a) optimalisering van de regels voor de nieuwe generatie mobiele communicatie (5G), b) meer zekerheid voor de uitrol van snelle vaste telecommunicatienetwerken en c) verdere versterking van de positie van consumenten. Waarschijnlijk komt daarmee voor het einde van het jaar een einde aan een proces dat in 2016 in gang is gezet. Het wordt niet uitgesloten dat in september de finale stemming over het voorstel zal plaatsvinden. Dat zal mede afhangen of er nog wijzingen komen – de kans daarop is overigens gering: diverse partijen vinden dat het nieuwe 'wetboek' te vriendelijk is voor de telecommunicatiesector.

Minder vaart zit er in de afwikkeling van het voorstel voor een nieuwe 'E-privacy Verordening' (COM(2017)0010), die bestaande richtlijn moet vervangen. Het oorspronkelijke plan dat de verordening tegelijkertijd met de Algemene Privacy Verordening (AVG) in werk zou treden is niet gerealiseerd. In deze verordening komen min of meer telecomspecifieke privacy- en andere daaraan gerelateerde onderwerpen aan de orde, zoals het communicatiegeheim. Er blijven onder meer grote tegenstellingen over de regulering van de beruchte 'cookies' die op randapparaten worden geplaatst bij het bezoeken van websites. Met name gaat het om de vraag hoe daar al dan niet toestemming voor moet worden verkregen.

In vorige afleveringen van het *KwartaalSignaal* is ruimschoots aandacht besteed aan netneutraliteit. In de Europese netneutraliteitsregels is voorzien in een rapportageverplichting over de regels zoals neergelegd in de 'Netneutraliteitsverordening' (Verordening (EU) 2015/2120). De ACM heeft een tweede rapport uitgebracht over de situatie in Nederland dat de periode 2017/2018 beslaat (www.acm.nl/nl/publicaties/jaarverslag-netneutraliteit-2017-2018). Er wordt bericht over de nog lopende zaak met betrekking tot de Datavrij Muziekdienst die door T-Mobile wordt aangeboden en over de conformiteit van de algemene voorwaarden van internettoegangsdiensten. De ACM heeft ook onderzoek gedaan naar netneutraliteit en de nieuwe generatie mobiele communicatie, 5G. Volgens de ACM bieden de netneutraliteitsregels voldoende ruimte voor diensteninnovatie via 5G.

De ACM is inmiddels een marktstudie gestart naar appstores voor mobiele telefoons (www.acm.nl/nl/publicaties/acm-start-marktstudie-appstores-voor-mobiele-telefoons). Het is de bedoeling om zo meer inzicht te krijgen in de interactie tussen appaanbieders en de appstores waarin ze verkrijgbaar zijn. Deze stores zijn voornamelijk de Apple App Store en de Google Play Store. De ACM wil onder meer weten aan wat voor voorwaarden die appaanbieders moeten voldoen en/of zo de dienstverlening aan eindgebruikers wordt geschaad.

Jurisprudentie

Het CBb heeft de ACM gelijk gegeven en het marktanalyse besluit FttO in stand gelaten (ECLI:NL:CBB:2018:284). Bij Fiber to the Office (FttO) gaat het om zakelijke glasvezelnetten. Volgens de ACM is op die markt niet langer sprake van aanmerkelijke marktmacht van KPN. Een aantal partijen die graag via de netwerken van KPN dienstverlening aan bedrijven wilden aanbieden, waren het hier niet mee eens en gingen tegen het marktanalysebesluit – dat overigens betrekking heeft op de periode vanaf 2016 – in beroep. Een van de concurrenten van KPN, Eurofiber, had aangegeven dat er sprake was van voldoende marktwerking en dat gereguleerde KPN-tarieven concurrentie moeilijker zou maken.

Ander goed nieuws voor KPN kwam van de ACM (www.acm.nl/nl/publicaties/uitspraak-rechtbank-boete-isdn-lijnbewaking-kpn). Die heeft besloten om geen beroep in te stellen bij het CBb tegen een besluit van de Rechtbank Rotterdam waarbij een eerder boetebesluit van de ACM werd vernietigd (ECLI:NL:RBROT:2018:2202). Het ging om een boete van maar liefst 5,7 miljoen euro. Deze was opgelegd omdat KPN een bepaalde dienst ('ISDN-lijnbewaking met 4-uurs herstelgarantie') niet had opgenomen in een implementatievoorstel. De voorganger van de ACM, de OPTA, was wel bekend met de dienst maar heeft deze niet in haar uiteindelijke implementatiebesluit opgenomen. De vervolgens opgelegde boete wordt door de rechtbank geacht in strijd te zijn met het bij KPN opgewekte vertrouwen.

Literatuur

- P. van Ginneken, 'Uitrol van glasvezel: het EU-Hof geeft een welkom antwoord op een niet gestelde vraag', *Mediaforum* 2018, afl. 1, p. 1;
- P.A. Nooren, N.W. Keesmaat, A.H. van den Ende, A.H.J. Norpea, *5G and Net Neutrality: a functional analysis to feed the policy discussion*, Den Haag: TNO 2018, <http://publications.tno.nl/publication/34626427/NhaOCU/TNO-2018-R10394.pdf>;
- P. Modderman, J. Poort, P. Rutten, R. van Schelven, N. van Eijk, F. Visser, L. Wolters, *Must carry on: Onderzoek naar aanpassing van de mediawettelijke doorgifteverplichting*, Den Haag: Kwink 2018, www.ivir.nl/publicaties/download/Must_carry_on.pdf;
- J.J. Oerlemans & M. Hagens, 'De Wet op de inlichtingen- en veiligheidsdiensten 2017: een technologisch gedreven wet', *Computerrecht* 2018, afl. 3, p. 130-141;
- M. Poulus, 'Wifi-tracking: de cookie is op', *Computerrecht* 2018, afl. 3, p. 142-155.