

*reality check
alsjeblieft..!*

NETSOCIETY COOKIEDEBAT NIEUWSPOORT
wat mag en wat moet mogen met cookies

3 november 2010
Gerrit-Jan Zwenne

Wetgever maakt surfen onmogelijk

Eigenzinnig en afwijkend Nederlands voorstel verstoort internationale concurrentieverhoudingen

Gerrit-Jan Zwenne en
Laurens Mommers

Onze wetgever is knap eigenwijs en hardleers als het aankomt op de regulering van cookies, een praktisch onmisbaar instrument bij gebruik van websites. Onze wetgeving gaat al verder dan wat Europese richtlijnen verlangen. Nu dreigt een nieuw voorstel een onmogelijke voorwaarde te stellen aan houders van websites: vooraf actief toestemming vragen voor het plaatsen van cookies.

Op dit moment vereist de Nederlandse telecomwetgeving al dat internetgebruikers voorafgaand aan het plaatsen van cookies daarover worden geïnformeerd. Dit komt op het eerste gezicht logisch voor. Maar als we even doordenken over wat dit in de praktijk betekent, wordt duidelijk

dat naleving van deze regel nogal bezwaarlijk kan uitpakken.

Het probleem is niet dat gebruikers over het plaatsen van cookies moeten worden geïnformeerd, maar wanneer dat moet gebeuren. Als dit moet gebeuren voordat de cookies worden geplaatst, moeten internetgebruikers voortdurend worden geconfronteerd met hinderlijke pop-ups. Hoe anders zouden internetgebruikers vooraf kunnen worden geïnformeerd?

Wie een voorproefje wil, moet zijn browser-instellingen eens zodanig aanpassen dat voor het plaatsen van cookies toestemming moet worden gegeven. Als u daarna een nieuwssite (met reclame) als Nu.nl wilt raadplegen, moet u twaalf maal op de knop 'allow cookie' klikken om de site te kunnen gebruiken. Daar zit geen internetgebruiker op te wachten.

Het wekt geen verbazing dat geen enkele website — ook niet die

van overheden en toezichthouders — voldoet aan wat onze wetgever nu eist. Als websites al iets melden over cookies, dan volstaan zij vrijwel altijd met een 'cookie-policy' met informatie over het hoe en waarom van geplaatste cookies. De toezichthouders, Opta en CBP, hebben nog nooit tegen deze informatie achteraf opgetreden.

In een nieuwe EU-richtlijn wordt verlangd dat voorafgaand aan het plaatsen van cookies toestemming wordt gevraagd en verkregen. Gelukkig begrijpt Brussel dat geen internetgebruiker zit te wachten op hinderlijke pop-ups.

Bij een nieuwssite als Nu.nl moet u twaalf maal op de knop 'allow cookie' klikken om die te gebruiken

Daarom staat hij in de richtlijn toe dat een internetgebruiker 'impliciet' toestemming geeft via de instellingen van zijn browser.

In het Nederlandse ontwerp-wetsvoorstel, dat onlangs aan de markt is voorgelegd, wijkt de wetgever daarvan af en wil dat internetgebruikers 'ondubbelzinnige toestemming' geven voor het plaatsen van cookies. Het taalgebruik duidt erop dat de wetgever geen mogelijkheid wil geven voor toestemming via browserinstellingen. De wetgever gaat daarmee opnieuw verder dan de Europese richtlijn voorschrijft.

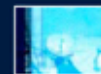
De consultatie loopt nog. En ook de parlementaire behandeling kan deze faux pas natuurlijk nog ongedaan maken. Maar het is onwaarschijnlijk dat websites, inclusief die uit het buitenland, zich zonder meer houden aan wat onze eigenzinnige wetgever verlangt.

Als zij daartoe zouden worden

gedwongen, bijvoorbeeld door toezichthouders die boetes en dwangsommen opleggen, dan laten de gevolgen zich raden: veel irritatie bij internetgebruikers en verstoring van internationale concurrentieverhoudingen. Dit doordat websites in Nederland moeten gaan voldaan aan een overbodige en onmogelijke eis, waarvan websites in het buitenland geen hinder ondervinden. Dat is jammer, temeer daar de door onze wetgever gestelde eis niet bijdraagt aan een veiliger internet of een betere privacybescherming.

Gerrit-Jan Zwenne en Laurens Mommers zijn verbonden aan eLaw@Leiden, Centrum voor Recht in de Informatiemaatschappij van de Universiteit Leiden. Zwenne is daarnaast advocaat bij Bird & Bird en Mommers is consultant bij Legal Intelligence.

pagina 7, 11-06-2010 © Het Financieele Dagblad



cookieregels nu

EU ePrivacyrichtlijn

- duidelijk en volledig informeren
- opt-out



Besluit Universele Dienstverlening en Eindgebruikersbelangen

- vooraf duidelijk en volledig informeren
- opt-out

computer-vredebreuk



cookieregels straks (?)

RI. 2009/136/EG
*...toestemming uitgedrukt
door gebruik te maken
van instellingen van
browser of andere
toepassing*

gew. EU ePrivacyrichtlijn

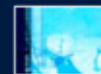
- duidelijk en volledig informeren
- toestemming (opt-in)

art. 11.3a ontwerp-voorstel
Telecomwet

- vooraf duidelijk en volledig informeren
- **ondubbelzinnige** toestemming (opt-in)

art. 11.3a wetsvoorstel
Telecomwet

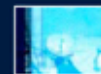
- vooraf duidelijk en volledig informeren
- toestemming (opt-in)



the plot thickens...

RI. 2009/136/EG overw. 66
*...toestemming [kan] worden
uitgedrukt door gebruik te maken
van de desbetreffende instellingen
van browser of een andere
toepassing*

Art.29 WP Opinion 2/2010 on
Behaviourial Advertising
*data subjects cannot be deemed to have
consented simply because they acquired/
used a browser or other application which
by default enables the collection and
processing of their information*



reality check



Consumer Opt-out 

"opt out" of targeted advertising delivered by NAI member ad networks



discussie

<http://zwenneblog.weblog.leidenuniv.nl>
gerrit-jan.zwenne@twobirds.com
twitter @grrtjnzwnne

