

privacy, aftappen, spam, telemarketing en cookies en dergelijke

Gerrit-Jan Zwenne — 7 mei 2013



Universiteit Leiden
The Netherlands



Leiden University. The university to discover.



privacy

vertrouwelijkheid en beveiliging

- bescherming persoonsgegevens en persoonlijke levenssfeer van abonnees en gebruikers
- vertrouwelijkheid van communicatie
- beveiliging én meldplicht beveiligingsinbreuk

Deep Packet Inspection (DPI)

melden bij ACM én bij abonnees en gebruikers!

niet aftappen, af luisteren enz., tenzij

- met uitdrukkelijke toestemming
- integriteit netwerk
- overbrengen communicatie
- wettelijk voorschrift of bevel

Leiden University. The university to discover.

anoniem bellen en gebeld worden

- telefoongids en 18xy
- nummerherkenning
- specificatie telefoonrekening

• gegevens worden alleen opgenomen met toestemming van abonnee (opt-in)

• toestemming moet wel om worden gevraagd

recht op gespecificeerde rekening (KPN), en recht op ongespecificeerde rekening

• recht op anoniem bellen

• recht om niet anoniem te worden gebeld

• recht om wel anoniem te worden gebeld (beperkingen m.b.t. alarmnummers)

Leiden University. The university to discover.

verkeersgegevens

gegevens die worden verwerkt voor overbrengen van communicatie of facturering ervan

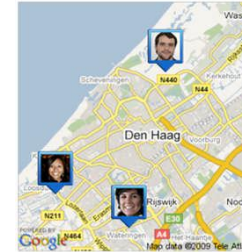
- anonimiseren, zodra niet meer nodig voor overbrengen verkeer en facturering
- met toestemming ook voor **value added services** en marketing van elektronische communicatiediensten

Bijv. tijdstip en duur, oproep, oproepnummer, Cell-ID, omvang e-mailbericht, etc.

Bijv. locatiediensten

Let op! GPS gegevens worden niet gebruikt voor overdracht van communicatie, zijn dus locatiegegevens maar géén verkeersgegevens (art. 11.5a Tw)

Leiden University. The university to discover.



Leiden University. The university to discover.

bewaarplicht

Wat?

- verkeers- en lokatiegegevens
- naw-gegevens

Hoe lang?

- 12 mndn voor telefonie
- 06 mndn voor internet

Waarvoor?

- onderzoek, opsporing en-of vervolgen ernstige misdrijven



Leiden University. The university to discover.

aftappen

- telecomnetwerk en diensten moeten aftapbaar zijn
- medewerkings- en geheimhoudingsplicht
- en beveiligingsplan



Nederland kampioen aftappen

[29 mei 2008 Andreas Udo de Haes] Uit cijfers van het Ministerie van Justitie blijkt dat in Nederland per dag bijna evenveel telefoontaps lopen als in de Verenigde Staten in een heel jaar. Gemiddeld 1681 per dag.

In Nederland zijn in de tweede helft van 2007 in totaal 12491 telefoontaps uitgevoerd, gemiddeld zo'n 1681 taps per dag. Dat heeft het Justitie bekend gemaakt in een summier brief aan de Tweede Kamer. Hiervan betrof het in 84 procent een tap op een mobiele telefoon, schrijft Justitie. Verdere duiding over de tapstatistiek ontbreekt.

Het is voor het eerst dat Justitie concrete tapcijfers vrijgeeft. Het departement heeft openbaarmaking jarenlang getraineed omdat het niet over cijfers zou beschikken, want die werden niet centraal bijgehouden. Pas sinds juli vorig jaar worden alle taps geïdentificeerd en gemeten door een team van het Korps Landelijke Politiediensten en kan er een totaaloverzicht worden samengesteld.

<http://bit.ly/dxA9Zz>

Leiden University. The university to discover.

cookies en dergelijke

object van regelgeving

gebruik van elektronische communicatie voor opslag van informatie of voor verkrijgen van toegang tot informatie die reeds is opgeslagen in eindapparatuur van een abonnee of gebruiker”

door eindgebruiker gebruikt apparaat aangesloten op een elektronisch communicatienetwerk, zoals computer, smartphone, set-top box, enz. (art. 1.1(jj)(i) Tw)



cookiebepaling

art. 11.7a, eerste lid, Telecomwet

a. duidelijke en volledige informatie overeenkomstig de Wbp, en in ieder geval over de doeleinden van de cookies

b. toestemming van de gebruiker

Art. 33 en/of 34 Wbp: eigen identiteit, doeleinden en 'nadere informatie voor zover nodig om zorgvuldige verwerking te waarborgen'

dus uitdrukkelijk geen 'ondubbelzinnige toestemming', zoals voorgesteld in ontwerp-wetsvoorstel en kamerbrief CBP

maar wat dan als het gaat om browser-settings...?

browsersettings

Advies RvS
Kamerstukken II
2010/11, 32549, nr.
4, p. 5

Rl. 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 Behavioural 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

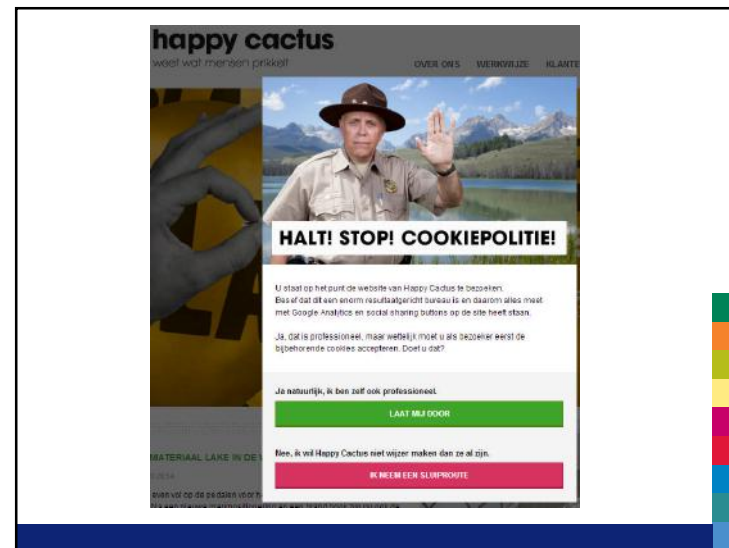
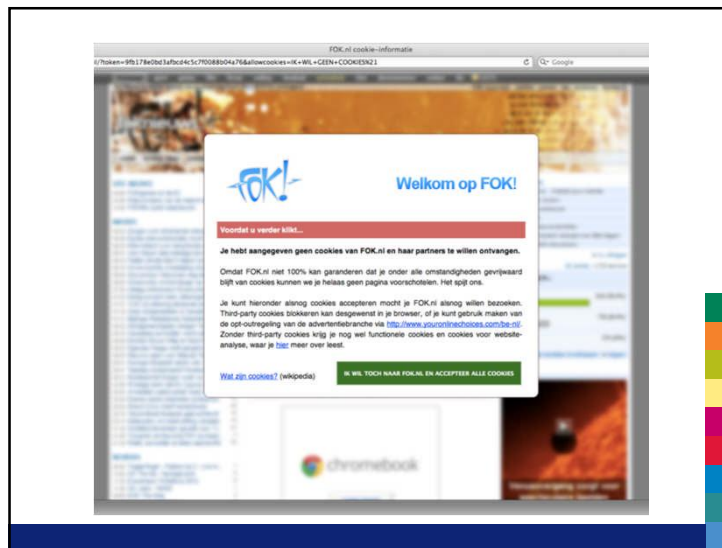
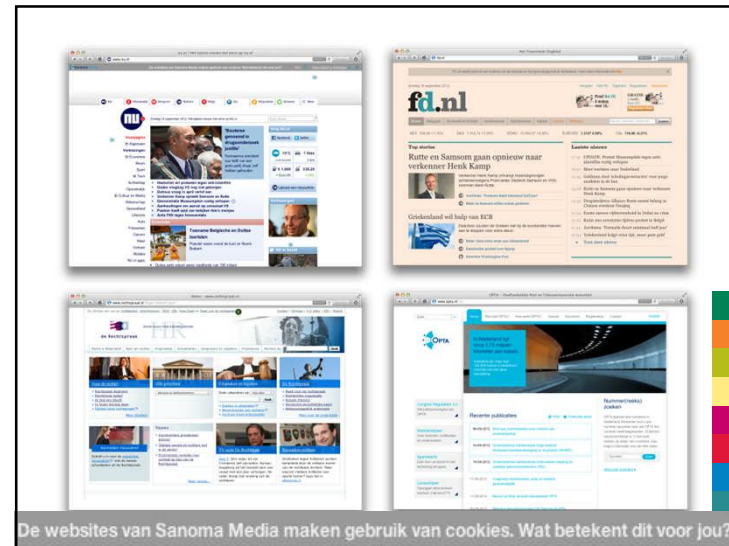
bewijsvermoeden

- cookies gebruikt voor verzamelen, combineren of analyseren van gegevens over het gebruik van verschillende diensten van de informatiemaatschappij
- worden **vermoed** persoonsgegevens verwerkingen te zijn

Amendement
Kamerstukken II
2011/12, 32 549, nr. 39

Dus Wbp *wellicht* van toepassing en in dat geval verwerkingsgrondslag vereist, zoals

- ondubbelzinnige toestemming, of
- uitvoering overeenkomst, of
- gerechtvaardigd belang



“ben ik nou zo slim...?”

 **K 43 Jhim van Bommel** @JhimvanBommel 3h
@JaapJansen Fok.nl wil het niet snappen. Voor meeste cookies geen enkel probleem. Uitsluitend voor tracking cookies toestemming vragen
View conversation

 **K 53 Martijn van Dam** @martijnvdam 5 Jun
@remivanbeekum Nee hoor, cookies zijn toegestaan zonder toestemming, maar bij toepassing voor tracking en profiling is toestemming vereist.
View conversation

‘technische opslag en toegang’

technische of functionele cookies

Geen toestemming of informatieplicht als:

- cookies nodig zijn om de communicatie over een elektronisch communicatienetwerk uit te voeren, of als;
- cookies strikt noodzakelijk zijn om de **gevraagde dienst van de informatiemaatschappij te leveren**

taalinstellingen, voorkeuren, opslaan wachtwoord, betalingen via ideal, enz. Kamerstukken II 2010/11, 32 549, p. 78

wanneer is de wet van toepassing?

Hand II 8 juni 2011, 90, p. 3-32

Verhagen (CDA) Het maakt dus niet uit waar die website vandaan komt maar wie hem opvraagt. Als ik met mijn laptop toevallig in België sta, heb ik geen toestemming nodig, maar als ik in Den Haag op mijn laptop kijk, moet ik daarvoor wel toestemming vragen.

land waar eindgebruiker zich toevallig bevindt...?

land-van-oorsprong d.w.z. waar aanbieder van website is gevestigd of gehost...?

Van Dam (PvdA) [D]e minister [zegt] dat dit betekent dat een Belgische aanbieder voor een Nederlandse internetter een ander regime moet volgen dan voor een Belgische internetter. Bij dit soort regelgeving is Europees bepaald dat het land-van-oorsprong beginsel geldt en dus de wetgeving van het land waarin het bedrijf is gevestigd. Een Belgisch bedrijf valt dus onder de Belgische wetgeving en een Nederlands bedrijf onder de Nederlandse wetgeving

Verhagen (CDA) Als ik een Nederlandse website bezoek, moet de toestemming worden gegeven, zegt het amendement-Van Bommel, maar niet als ik een Amerikaanse, Franse of Belgische website bezoek. Dan geldt de nationale wetgeving daar.

land van aanbieder...? taal van website...?

territoriale werking

Kamerstukken I 2011/12, 32 459, E, p. 7

[D]e Nederlandse wet [is] ook van toepassing als een buitenlandse website zich **richt tot Nederlandse gebruikers**. [...]

Omdat de bepaling tot doel heeft om gebruikers te beschermen, geldt deze bepaling voor een ieder die gegevens wil plaatsen op **randapparatuur van gebruikers in Nederland**, of op die apparatuur opgeslagen gegevens wil lezen, ongeacht waar deze partij gevestigd is.

[B]edoeld [is] uit te leggen dat voor de vraag, of deze Nederlandse bepaling geldig is in een bepaalde situatie, moet worden gekeken naar het land waarin de gebruiker zich bevindt, in plaats van het land waar degene die de cookies leest en plaatst zich bevindt.

guidance...

Openbaar

Conferentie nr. P. 8023021
Dinsdag 5-9-2012

Dit document is verspreid op 12-02-2013
10.07.13 Informatie met betrekking tot de nieuwe cookiewetgeving

Gedrukt: 11/11/2013

Op 5 juni 2012 is artikel 11.7a van de Telecommunicatiewet (hierna: Tw) in werking getreden. Naar dit artikel wordt ook wel verwezen als de nieuwe cookiewetgeving. Dit bepaling stelt de toets op de privacy van de burger op het internet onder de zwaarte. Dit nieuwe artikel kan gevolgen hebben voor de wijze waarop u uw website heeft ingericht. Het doet hier informatie met betrekking tot de nieuwe wetgeving, het ontwerp van de Draaifunctie Port en de Telecommunicatie Autoriteit (hierna: het ontwerp), de raadvindingsfase met het toezicht op de naleving van de Tw heeft gereisd en op dit moment uw website controleert. Het bij en cookies te gaan uitvoeren toetsen eerst getoelicht worden worden en waarom zij toegestaan worden geven.

Stemming van artikel 11.7a Tw

Artikel 11.7a Tw, voortvloeiende uit een Europese richtlijn, heeft consequenties voor het gebruik van andere cookies. In dit artikel wordt de manier u door cookies op een website (voor) communicatie kan worden toegestaan te worden toegestaan. De Tw is opgenomen in de wetgeving van een gebruiker of gegevens wordt op te slaan in de computer van een gebruiker. U de gebruiker duidelijk en volledige informatie dient te verstrekken en voor deze handeling toestemming dient te vragen. In het geheel, welke moeten behoeven zijn en de gebruiker vragen voordat zij een cookie of andere gegevens op een computer, laptop of mobiele telefoon plaatsen of lezen. De bepaling geldt niet alleen voor cookies, maar geldt ook voor andere berichten die verzonden worden. Het ontwerp van de Draaifunctie Port en de Telecommunicatie Autoriteit (hierna: het ontwerp) zullen cookies plaatsen; voor uw eigen organisatie en cookies geplaatst door derde; zo uit bijvoorbeeld ook een cookie geplaatst door de websiteontwikkelaar onder het beheer van de wet.

Een door de browser geplaatst cookie is een cookie van het type van gegevens.

OPTA

Veelgestelde vragen over de nieuwe cookiewet

Vragen over de wet

1. Hoe komt de nieuwe bepaling die het zogenaamde cookiebevoegdheid voor?

2. Hoe wordt de wetgeving van 5 juni 2012 in werking getreden en wat is de wijziging?

3. Artikel 11.7a Telecommunicatiewet

4. Overeenkomst die het beschermingsniveau van de Tw moet verbeteren

5. Aanpak van de gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

6. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

7. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

8. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

9. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

10. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

11. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

12. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

13. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

14. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

15. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

16. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

17. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

18. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

19. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

20. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

21. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

22. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

23. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

24. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

25. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

26. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

27. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

28. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

29. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

30. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

31. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

32. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

33. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

34. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

35. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

36. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

37. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

38. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

39. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

40. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

41. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

42. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

43. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

44. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

45. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

46. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

47. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

48. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

49. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

50. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

51. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

52. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

53. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

54. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

55. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

56. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

57. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

58. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

59. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

60. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

61. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

62. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

63. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

64. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

65. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

66. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

67. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

68. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

69. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

70. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

71. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

72. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

73. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

74. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

75. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

76. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

77. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

78. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

79. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

80. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

81. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

82. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

83. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

84. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

85. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

86. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

87. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

88. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

89. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

90. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

91. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

92. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

93. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

94. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

95. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

96. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

97. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

98. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

99. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

100. De gebruiker duidelijk en volledige informatie te verstrekken en toestemming te vragen voor het gebruik van cookies

stand van zaken

discussie over

- zijn first party cookies functionele cookies?
- zijn Google Analytics first party cookies?
- hoe impliciet mag cookie-toestemming zijn?

→ Zoals in Verenigd Koninkrijk

Tweede Kamer der Staten-Generaal **2**

Verzameljaar 2012-2013

24 089 Frequentieaantal

Nr. 222

BRIEF VAN DE MINISTER VAN ECONOMISCHE ZAKEN
Aan de Voorzitter van de Tweede Kamer der Staten-Generaal
Den Haag, 5 februari 2013

Wij het op 23 januari 2013 verzoekt de vaste commissie voor Economische Zaken van de Tweede Kamer der Staten-Generaal te gaan op het voorzitter van de analytische cookies en daarbij specifiek in te gaan op het voorzitter van de analytische cookies en daarbij specifiek in te gaan op het voorzitter van de analytische cookies. Het ontwerp van de Draaifunctie Port en de Telecommunicatie Autoriteit (hierna: het ontwerp) zullen cookies plaatsen; voor uw eigen organisatie en cookies geplaatst door derde; zo uit bijvoorbeeld ook een cookie geplaatst door de websiteontwikkelaar onder het beheer van de wet.

Mede op verzoek van de Kamer heb ik de afgelopen tijd samen met OPTA bekeken op welke wijze het ontwerp van de Draaifunctie Port en de Telecommunicatie Autoriteit (hierna: het ontwerp) zullen cookies plaatsen; voor uw eigen organisatie en cookies geplaatst door derde; zo uit bijvoorbeeld ook een cookie geplaatst door de websiteontwikkelaar onder het beheer van de wet.

De minister van Economische Zaken,
H.G.J. Kamp

Tweede Kamer, verzameljaar 2012-2013, nr. 222

Tweede Kamer der Staten-Generaal **2**

BRIEF VAN DE MINISTER VAN ECONOMISCHE ZAKEN
Aan de Voorzitter van de Tweede Kamer der Staten-Generaal
Den Haag, 5 februari 2013

Bij brief van 23 januari 2013 verzoekt de vaste commissie voor Economische Zaken mij de Kamer te informeren over de huidige stand van zaken met betrekking tot de analytische cookies en daarbij specifiek in te gaan op het voorzitter van de analytische cookies en daarbij specifiek in te gaan op het voorzitter van de analytische cookies. Het ontwerp van de Draaifunctie Port en de Telecommunicatie Autoriteit (hierna: het ontwerp) zullen cookies plaatsen; voor uw eigen organisatie en cookies geplaatst door derde; zo uit bijvoorbeeld ook een cookie geplaatst door de websiteontwikkelaar onder het beheer van de wet.

Mede op verzoek van de Kamer heb ik de afgelopen tijd samen met OPTA bekeken op welke wijze het ontwerp van de Draaifunctie Port en de Telecommunicatie Autoriteit (hierna: het ontwerp) zullen cookies plaatsen; voor uw eigen organisatie en cookies geplaatst door derde; zo uit bijvoorbeeld ook een cookie geplaatst door de websiteontwikkelaar onder het beheer van de wet.

Ik realiseer mij dat er snel duidelijkheid moet worden geboden, maar ik wil wel met een goed doordacht en toekomstbestendig antwoord komen. Ik wil voorkomen dat we met een ad hoc aanpak straks geen antwoord hebben op nieuwe vragen. Ik verwacht binnen een maand meer duidelijkheid te kunnen bieden.

De minister van Economische Zaken,
H.G.J. Kamp

Tweede Kamer, verzameljaar 2012-2013, nr. 222

Geen ongevraagde commerciële elektronische communicatie

NEE **NEE**

Art. 11.7-11.8 Telecomwet

spam

waar gaat het over?

ongevraagde elektronische communicatie voor commerciële ideële of charitatieve doeleinden **met en zonder menselijke tussenkomst**

*A guaranteed delivery of 50 million e-mails for under a thousand bucks
And you need only one sucker in a million to recover your start-up costs*

→ spam! e-mail, sms, krabbels, wallposts → lagere kosten, dus opt-in

→ telemarketing → hogere kosten, dus opt-out

regels voor ongevraagde commerciële elektronische communicatie

→ zonder menselijke tussenkomst...

art.11.7 jo. 11.8 Tw
ongevraagde elektronische communicatie

art.3:15e BW
dienst van de informatiemaatschappij

art. 41 Wbp
verwerking persoonsgegevens t.b.v. direct marketing

art. 7:46h -2 BW
ongevraagde e-mail ter bevordering van koop op afstand

zelfregulering
DDMA RCC Code Email

spamverbod

→ vrije, specifieke en op informatie berustende wilsuiting -- dus niet via algemene voorwaarden of kleine letters...

hoofdregel

toestemming nodig voor ongevraagde commerciële (charitatieve, ideële) elektronische communicatie

→ 'zonder menselijke tussenkomst' zoals; email, sms, fax, Facebook wall-posts, belautomaten enz.

uitzonderingen

1. zgn. **bestaande klanten**
2. daarvoor bekend gemaakte elektronische contactgegevens
3. ontvanger buiten EER

→ direct of indirect promoten van goederen, diensten of imago van onderneming of organisatie

→ 'warme contacten'

'bestaande klanten'

ongevraagde commerciële elektronische communicatie

geen toestemming nodig

- als voor de **communicatie** wordt gebruik gemaakt van elektronische **contactgegevens** verkregen in het kader van de verkoop van een eigen dienst of product, en
- alleen voor **eigen gelijksoortige** diensten en producten

→ e-mailadressen, mobiele telefoonnummers, sociale netwerkkaccounts

→ sluit niet uit dat er nog geen verkoop heeft plaatsgevonden! OPTA ziet dat echter anders...

→ wat verwacht de (potentiële) klant?

→ d.w.z. van dezelfde juridische entiteit

OPTA...

Art. 11.7, derde lid, Tw

"[e-mailadressen] verkregen in het kader van de verkoop van een product of dienst [mogen worden gebruikt] voor het overbrengen van communicatie voor commerciële [...] met betrekking eigen gelijksoortige producten of diensten..."

OPTA Veelgestelde vragen

13. Wat is 'een klantrelatie'? Er kan sprake zijn van een klantrelatie als er een product of dienst is verkocht. Dit is afhankelijk van de omstandigheden van het geval.

15. ...Bij het vragen van informatie of bij het benaderen van een prospect is er nog geen sprake van een koop van een product of van een dienst. Dus zal expliciete toestemming moeten worden gevraagd.

Companeo spambesluit
2 oktober 2012

"Het college is van oordeel dat de betreffende (rechts)persoon pas als 'klant' in vorenbedoelde zin kan worden beschouwd indien zijn contactgegevens zijn verkregen bij de verkoop van een eigen product of dienst van degene die de communicatie overbrengt waarvoor deze contactgegevens zijn gebruikt. Daarvoor is het onvoldoende dat iemand informatie of een offerte opvraagt. Er moet daadwerkelijk een product of dienst zijn verkocht van degene die de communicatie overbrengt."

persberichten: spam?

www.spamklacht.nl

OPTA Veel gestelde vragen over spam

10. Valt een persbericht onder het spamverbod?

Het is mogelijk dat een persbericht onder het spamverbod valt. De wet verbiedt het versturen van berichten met een commercieel doel. Een commercieel doel is niet alleen het (proberen) verkopen van een product of een dienst maar ook het (in)direct promoten van een bedrijf.

IN MAART 2010 AANGEPASTE TEKST: Persberichten van informatieve aard, gestuurd aan journalisten die met dergelijke onderwerpen bezig zijn, zijn in beginsel geen spam. Een persbericht zal sneller als spam worden gezien als het wordt verstuurd aan ontvangers waarvan de verzender niet weet of zij dergelijke berichten willen ontvangen. Bovendien kan een persbericht als spam worden aangemerkt als de boodschap vooral een commercieel, ideëel of charitatief doel heeft. Zo'n doel is niet alleen het verkopen van een product, dienst of idee maar ook het promoten van een bedrijf of organisatie.

Companeo

- ongevraagd versturen van Companeo-nieuwsbrief en/of mails van vraaguwofferte.com
- afzender onduidelijk
- tussen 3 december 2009 t/m 23 maart 2011
- 14.740.522 e-mailberichten
- klantrelatie-uitzondering
- steekproefsgewijze controle

"Ik ontvang graag aanbiedingen van Companeo Partners"

boete €100.000

onvoldoende specifiek: de abonnee weet niet wie de partners van Companeo zijn. En evenmin welke diensten en producten door die partners worden aangeboden



telemarketing

telemarketing

hoofregel

ongevraagd bellen van natuurlijke personen voor commerciële (ideële, charitatieve) doeleinden is toegestaan

niet alleen consumenten maar ook zzp-ers, eenmanszaken, maten in een maatschap, vof's enz.

direct of indirect promoten van product, organisatie of onderneming...

- op basis van opt-out, en
- gebruikmaking van een 'ontdubbeld' belbestand

opschonen aan de hand van bestanden van bel-me-niet

uitzondering

- zgn. 'bestaande klanten' met betrekking tot eigen gelijksoortige producten

verwachtingen van klant...

bel-me-niet (bmnr)

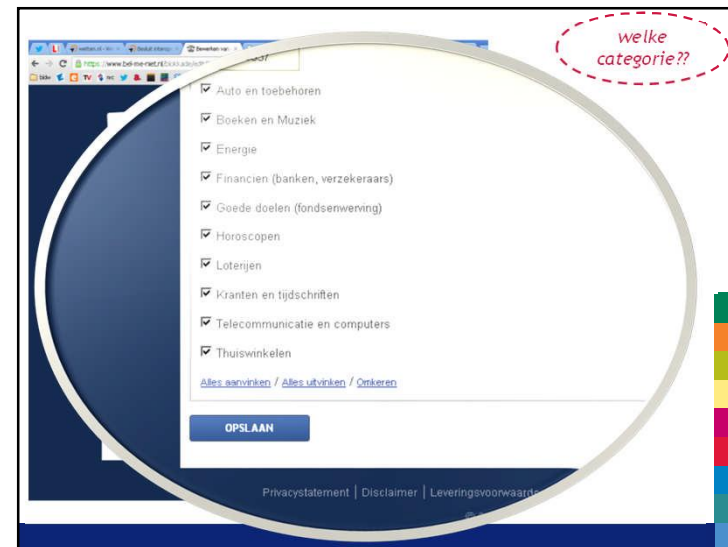
“ Er is een register waarin de contactgegevens van de abonnee worden opgenomen die daarmee te kennen geeft dat hij ongevraagde communicatie [...] niet wenst te ontvangen. De inschrijving in het register is voor onbepaalde tijd totdat de abonnee te kennen geeft dat zijn contactgegevens uit het register verwijderd kunnen worden.”

d.w.z de natuurlijke persoon die het telefoonabonnement heeft...

in de praktijk wordt iedereen opgenomen...



→ ingevoegd bij amendement



toestemming om gebeld te worden vs gevraagd om gebeld te worden

“Alleen als een consument uitdrukkelijk en ondubbelzinnig verzoekt om communicatie is het niet nodig het register te raadplegen.

‘Uitdrukkelijk’ betekent dat de consument zelf en op eigen initiatief voor iedere afzonderlijke communicatie op bijvoorbeeld een webformulier een kruisje zet of ‘ja’ invult of een antwoordkaart invult en terugstuurt.

‘Ondubbelzinnig’ betekent dat de consument weet waar hij ‘ja’ tegen zegt en dus ten minste bekend moet zijn met de naam van het bedrijf of de organisatie en het onderwerp van het gesprek.”

De mogelijkheid dat de consument wordt benaderd door ‘deelnemende bedrijven’ kan **niet** worden opgevat als een verzoek om te worden gebeld. Er is daarom sprake van ongevraagde communicatie. De contactgegevens hadden moeten worden ontduddeld.

vragen...

wat is commercieel, ideëel of charitatief?

- markt- en verkiezingsonderzoek

wat is gevraagd?

- outbound en inbound
- toestemming om te worden gebeld

abonnees of ook gebruikers?

- opnemen in bmnr?

recht van verzet

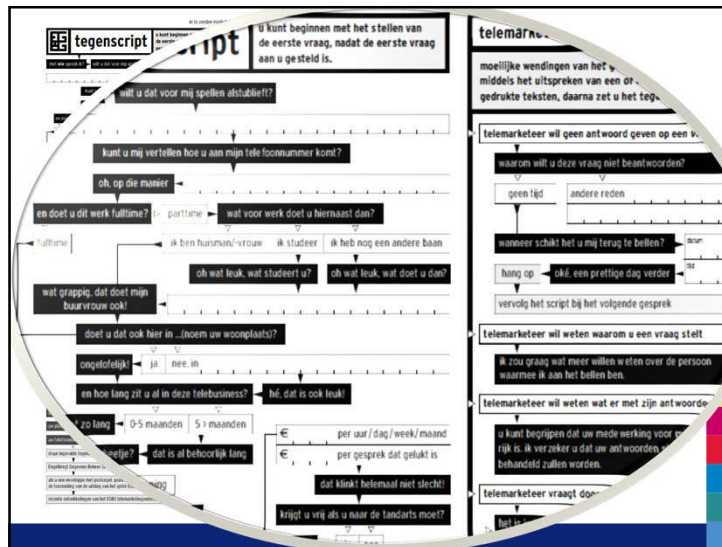
- hoe actief aanbieden?

hoe lang duurt een gesprek?

- tenminste 12 seconden!

bewijs

- op basis van statistiek
- klachten of signalen



twitter @zwnne

vragen?

zwnneblog • g.j.zwnne@law.leidenuniv.nl
gerrit-jan.zwnne@twobirds.com