

Ethische Commissie voor de telecommunicatie

**Ellipse Building - Gebouw C
Koning Albert II-laan 35
1030 BRUSSEL**

Beslissing nr. D-2011-05

betreffende

Media Technologies

1. Voorwerp

In deze beslissing spreekt de Ethische Commissie voor de telecommunicatie (hierna "Ethische Commissie") zich uit over de zaak tegen de dienstenaanbieder Media Technologies SAS, met maatschappelijke zetel te 94008 CRETEIL (FRANKRIJK), rue Georges Enesco, 9, in het kader van een procedure die werd ingesteld na een klacht vanwege de maatschappij KPN Group Belgium.

2. Context, feiten en procedure

2.1. Op 8 september 2011 heeft KPN Group Belgium een klacht ingediend bij het secretariaat van de Commissie over het gebruik van een 070-nummer om een astrologiedienst aan te bieden.

De maatschappij KPN Group meent dat dit soort van diensten moet worden beschouwd als inbegrepen in de categorie "andere ontspanningsproducten of – diensten" zoals beoogd in artikel 48 van het koninklijk besluit van 27 april 2007 betreffende het beheer van de nationale nummeringsruimte en de toekenning en intrekking van gebruiksrechten voor nummers.

2.2. KPN Group Belgium merkt op dat er geen maximumduur geldt voor een oproep naar 070-nummers in tegenstelling tot oproepen naar 090x-nummers, die moeten worden onderbroken na 10 minuten. Bijgevolg loopt de klant een groter risico op een hoge factuur (30€/min. = € 18/uur) aangezien de meeste astrologiediensten klanten gedurende verscheidene minuten (en zo lang mogelijk) in gesprek houden.

2.3. KPN Group Belgium voegt toe dat het enkel alle betalende diensten kan blokkeren (zoals gepreciseerd in het ministerieel besluit van 12 december 2005 tot vaststelling van de categorieën uitgaande gesprekken en categorieën opgeroepen nummers waarvan de blokkering kosteloos aan de eindgebruikers¹ aangeboden moet worden, zoals gewijzigd door het ministerieel besluit van 25 mei 2007²) (hierna ook "MB Call Barring") voor een klant maar geen specifiek nummer uit de 070-reeks. Indien KPN Group Belgium immers voor een klant alle nummers uit de 070-reeks blokkeert, houdt dat ook in dat de andere "functionele" diensten die worden aangeboden onder de 070-reeks, niet langer toegankelijk zijn.

3. Ten laste gelegde overtreding(en)

3.1. Wat de toepasselijke wetgeving betreft, dient in hoofdzaak artikel 19 van het koninklijk besluit van 9 februari 2011 tot vaststelling van de Ethische Code voor de telecommunicatie te worden vermeld:

"Iedere betalende dienst wordt aangeboden door middel van een nummer dat verenigbaar is met het gebruik van de nummerreeksen vastgelegd in de bijlage."

¹ Belgisch Staatsblad, 16 december 2005.

² Belgisch Staatsblad, 27 juli 2007.

3.2. De bijlage bij dit koninklijk besluit legt de lijst met nummers vast die kunnen worden gebruikt voor betalende diensten naargelang van het type dienst dat wordt verstrekt.

3.3. Er dient te worden herhaald dat artikel 19 en de bijlage bij de Ethische Code de volgende doelstellingen beoogt:

“Wat betreft de aanduiding van de nummerreeksen voor het aanbieden van betalende diensten ging het voorstel van de Ethische Commissie uit van de bepalingen van artikelen 48, 50 en 71 van het koninklijk besluit van 27 april 2007 betreffende het beheer van de nationale nummeringsruimte en de toekenning en intrekking van gebruiksrechten voor nummers, zoals gewijzigd door het koninklijk besluit van 24 maart 2009 (hierna ook het « KB Nummering » genoemd). Die artikelen duiden de dienstidentiteiten aan die bestemd zijn voor het aanbieden van betalende diensten via elektronische-communicatienetwerken. Tevens geven deze artikelen (voor de SMS en MMS korte nummers, artikel 71 gecombineerd met de artikelen 72 en 73) aan onder welke voorwaarden operatoren blokken van betaalnummers (of voor SMS of MMS korte nummers, in sommige gevallen, individuele nummers) kunnen aanvragen. De Ethische Code voor de telecommunicatie zorgt nu voor een verlengstuk van bovenvermelde regels naar de personen die betalende diensten via elektronische-communicatienetwerken aanbieden. Deze personen (hierna verder ook « dienstenaanbieders » genoemd) krijgen uit de nummerblokken die de operatoren verkregen hebben van het BIPT één of meerdere betaalnummers toegewezen om de door hen (of eventuele derden) ontwikkelde betalende diensten aan te bieden via de elektronische-communicatienetwerken van de operatoren. Het van toepassing maken van de regels van het KB Nummering van 27 april 2007 op de dienstenaanbieders wordt in het onderhavige besluit gerealiseerd door artikel 19 en de bijlage.”

(Verslag aan de Koning, voorafgaand aan het koninklijk besluit van 9 februari 2011, *Belgisch Staatsblad*, 21 juni 2011, blz. 36508-36509)

“Artikel 19 heeft, zoals hierboven reeds gesteld, te maken met één van de twee functies van de Ethische Code. Iedere betalende dienst moet immers aangeboden worden onder een nummer dat verenigbaar is met het gebruik van de nummerreeksen opgenomen in het Belgische nummerplan. Deze onderverdeling binnen de categorie van betaalnummers is geen doel op zich, maar is een middel om onder meer oproepblokkering (of “Call Barring”) op een correcte manier te kunnen laten plaatsvinden (zie hiervoor ook artikel 120 van “de Wet” en het ministerieel besluit van 12 december 2005). De bijlage maakt de principes van het KB Nummering toepasselijk op de dienstenaanbieders.”

(Verslag aan de Koning, voorafgaand aan het koninklijk besluit van 9 februari 2011, *Belgisch Staatsblad*, 21 juni 2011, blz. 36515)

Uit dit deel blijkt duidelijk dat artikel 19 van de Ethische Code en de bijlage erbij nauw verband houden met, in dit geval, de artikelen 48 en 50 van het KB inzake nummering en artikel 120 van de wet van 13 juni 2005 betreffende de elektronische communicatie en het uitvoeringsbesluit van dat artikel 120, het MB *Call Barring* van 12 december 2005 dat reeds hierboven werd vermeld.

In de commentaar op artikel 50 van het KB inzake nummering wordt het volgende uitgelegd betreffende de drie categorieën van betalende nummers die werden gecreëerd in het Belgisch nummerplan:

“Qua inhoud worden drie verschillende categorieën van nummerreeksen gecreëerd :

1) de algemene betaalnummerreeksen, zijnde de 900, 901, 902, 903, 904 en 909-nummerreeksen;

2) de reeks waaronder spelletjes, de wedstrijden (televoting enz.) en andere vormen van ontspanning (downloaden van logo's en beltonen) moet worden aangeboden, zijnde de 905-reeks; de bevoegdheid van het Instituut om subreeksen te creëren in de 905-reeks voor het aanbod van betalende diensten, via elektronische-communicatienetwerken, waarop bijzondere eisen van toepassing zijn krachtens andere wettelijke of reglementaire bepalingen, heeft tot doel de operatoren of andere betrokken partijen in staat te stellen de verplichtingen na te komen die voortvloeien uit het koninklijk besluit van 10 oktober 2006 houdende de voorwaarden waaraan spelen die aangeboden worden in het kader van televisieprogramma's via nummerreeksen van het Belgische nummerplan, waarvoor het toegelaten is om van de oproeper, naast de prijs van de communicatie, ook de betaling van de inhoud te vragen, doch beperkt tot deze reeksen waarop het eindgebruikerstarief geen functie is van de tijdsduur van de oproep en die een totaalprogramma inhouden dienen te voldoen. We denken bijvoorbeeld aan de verplichting voor de operator om te voorzien in de mogelijkheid voor iedereen die dat persoonlijk vraagt of op verzoek van de wettelijke vertegenwoordiger van minderjarigen, om de toegang tot de prefix “inhoud voor spelen” te blokkeren (artikel 9.2 van het koninklijk besluit van 10 oktober 2006).

3) de reeksen bedoeld voor erotisch of sexueel getinte inhoud, zijnde de 906 en 907-nummers.

De reden voor deze driedeling heeft te maken met de noodzaak om een efficiënte “Call Barring” of oproepblokkering te kunnen organiseren. Ouders moeten de keuze kunnen maken om hun kinderen af te schermen van voor hen schadelijke en niet bestemde inhoud (volwasseneninhoud) en diezelfde kinderen toch toegang te bieden tot spelletjes of andere ontspanningsmogelijkheden (bv. het deelnemen aan een televoting of het downloaden van ringtones of chatten) geleverd via betaalnummers. Tegelijkertijd moeten bedrijven oproepen naar zowel de sexueel en erotisch getinte nummerreeksen als de spelletjes- en ontspanningsreeksen kunnen blokkeren. Deze twee doelstellingen tegelijkertijd realiseren is niet mogelijk met een tweedeling volwasseneninhoud versus niet-volwasseneninhoud, zoals die momenteel bestaat.

Wat betreft de grensgevallen in de categorisering (bv. tot welke reeks behoort een erotisch spelletje?) heeft § 4 van artikel 50 de bedoeling de stelregel in te voeren dat, indien er twijfel kan bestaan over het erotisch of seksueel karakter van een ontspanningsdienst, de dienst ondergebracht moet worden onder de 906 en 907 nummerreeksen voor volwasseneninhoud. Enkel door een dergelijke regel te hanteren wordt de grootst mogelijke bescherming (onder meer in termen van Call Barring) bereikt.”

(Verslag aan de Koning, voorafgaand aan het KB Nummering, *Belgisch Staatsblad*, 28 juni 2007, blz. 35468)³

In de parlementaire werkzaamheden van de wet van 13 juni 2005 betreffende de elektronische communicatie leest men de volgende opmerking over het artikel dat artikel 120 van de wet van 13 juni 2005 is geworden:

“Dat artikel biedt de gebruiker de mogelijkheid om gratis een aantal oproepbeperkingen door te voeren vanop zijn lijn.

*Die maatregel is er vooral op gericht **zwakke consumenten**, zoals minderjarigen, te behoeden **voor onrechtmatig gebruik van oproepnummers naar betaalsites en/of sites van pornografische aard.**” »*

(Parl. St., Kamer, 51e zitting, nr. 1425/001, p. 72).

3.4. Er dient te worden geconcludeerd uit het geheel van voormelde bepalingen en de door de wetgever en de Koning beoogde gevolgen dat om te oordelen of een dienst wordt verstrekt onder de juiste betaalnummerreeks⁴:

1. eerst de uitdrukkelijke bepalingen van de bijlage bij de Ethische Code dienen te worden bekeken;
2. in geval van twijfel of gebrek aan exacte informatie, ervoor moet worden gekozen om een betalend nummer uit deze (categorie van) nummerreeks(en) te gebruiken dat het hoogste niveau van bescherming van de eindgebruiker biedt.

Deze bescherming wordt grotendeels verwezenlijkt door het systeem voor blokkering van oproepen (“*Call Barring*”). Toch is er niets dat uitsluit dat er ook rekening moet worden gehouden met andere beschermingssystemen, zoals de toepasselijke tariefbeginselen⁵ en de verplichting om al dan niet gesprekken na 10 minuten te onderbreken (“forced release”)⁶.

Wanneer de kwestie wordt bekeken vanuit het standpunt van de bescherming van de eindgebruikers via *Call Barring*, dient in eerste instantie te worden toegezien op de bescherming van de zwakke consument, in het bijzonder de

³ Het feit dat in de vermelde delen niet wordt gesproken over de 070-nummerreeks doet geenszins afbreuk aan de relevantie van dit deel in de zaak waarover we ons buigen. Gezien de inhoud van artikel 48 van het KB Nummering en de bijlage bij de Ethische Code, is het onmiskenbaar dat de nummers uit de 070-nummerreeks tot dezelfde nummercategorie behoren als de 900-, 901-, 902-, 903-, 904- en 909-nummerreeksen, als deze die zijn opgenomen in het Verslag aan de Koning als “algemene betaalnummerreeksen”.

⁴ Het zijn de dienstenaanbieders die eerst zelf deze inschatting moeten doen, in overleg met de operator of de operatoren aan wie ze een betalend nummer vragen.

⁵ Onder tariefbeginsel verstaat het secretariaat onder andere het feit dat een oproep per minuut kan worden getarifeerd per gesprek of volgens de twee toewijzingsmethoden.

⁶ Zie artikel 50, § 6, van het KB Nummering: “§ 6. Oproepen naar de nummers van de nummerreeksen waarvan de tarifiering tijdsgebonden is worden automatisch afgebroken na 10 minuten.

Deze paragraaf is niet van toepassing op de dienstidentiteit 70.”

bescherming van minderjarigen tegen voor hen ongepaste inhoud (met erotisch of seksueel karakter). Dit is een bescherming die de ouders (en de maatschappij) doorgaans wensen. Vervolgens moet ook rekening worden gehouden met de wettelijke belangen van de werkgevers die wensen dat er "nuttige" of "ernstige" betalende nummers ter beschikking worden gesteld van hun werknemers (bv. betaald telefonisch fiscaal advies) zonder dat de telefoon van het werk wordt gebruikt om kennis te nemen van inhoud voor volwassenen en ontspanning, die deze werknemers afleidt van de taken die hen werden toevertrouwd en die bovendien ongerechtvaardigd financieel leed kan berokkenen aan de werkgever.

3.5. Tot slot dient te worden beschouwd dat de astrologiedienst die Media Technologies verstrekt onder de categorie van diensten valt die worden beoogd in punt 2 van de bijlage en dus enkel toegankelijk mag worden gemaakt via een 0905-nummer.

4. Standpunt van Media Technologies

4.1. Media Technologies heeft zijn schriftelijke verdediging overgezonden in een brief van 22 november 2011, ontvangen door het secretariaat op 28 november 2011.

Het nummer waarvan sprake is (070 660 327) werd verstrekt door Verizon en volgens Media Technologies zou Verizon hebben gezegd dat het geen bijzonder probleem zag om dat nummer te gebruiken voor waarzeggerdiensten.

4.2. Media Technologies brengt tegen de klacht van KPN Group Belgium in hoofdzaak in dat de dienst die wordt aangeboden via het 070-nummer in kwestie niet als ontspanning mag worden beschouwd. Volgens Media Technologies is dat nummer bestemd om de professionele waarzeggers, die allemaal geregistreerd zijn in het handelsregister of de Kamer van Ambachten, bekendheid te verschaffen of om reclame te maken. Media Technologies legt uit dat de eindgebruiker eigenlijk twee mogelijkheden heeft: ofwel luistert hij naar voorspellingen die aan de gang zijn ofwel vraagt hij toegang tot een beschikbare waarzegger en vraagt hij een voorspelling. Media Technologies oppert dat het gesprek in dat geval beperkt is tot 20 minuten en dat de waarzegger wordt verzocht om de klant binnen die tijd te overtuigen om een privésessie te kopen die via bankkaart kan worden geregeld (of om daar een afspraak voor te maken).

Media Technologies betwist het argument van KPN Group Belgium dat KPN Group Belgium de 070-nummers niet zou kunnen blokkeren.

4.3. Ten slotte toont Media Technologies zich bereid om zijn klantenbestand te migreren naar 0903-nummers indien de Ethische Commissie oordeelt dat de 070-nummers niet mogen worden gebruikt.

5. Oordeel van de Ethische Commissie

5.1. Betreffende de ernst van de overtreding en het al dan niet opzettelijke karakter ervan

Artikel 134, § 3, derde lid, van de wet van 13 juni 2005 betreffende de elektronische communicatie stelt dat om sancties uit te spreken, de Ethische Commissie rekening moet houden met de ernst van de inbreuk alsook met de al dan niet opzettelijke aard ervan.

Wat betreft deze twee criteria, onderzoekt de Ethische Commissie de volgende elementen:

5.1.1. Opzettelijke karakter

1. Door het gebrek aan *forced release* op de 070-nummers kon Media Technologies tot op zekere hoogte zijn astrologiedienst aanbieden tegen voorwaarden die voor Media Technologies voordeliger zijn dan wanneer het een nummer gebruikt in overeenstemming met de toepasselijke reglementering.
2. Operator Verizon zou Media Technologies hebben laten verstaan dat een 070-nummer kon worden gebruikt voor een astrologiedienst;
3. De Ethische Commissie heeft tot nog toe niet de gelegenheid gehad om in haar rechtspraak te verduidelijken onder welke dienstencategorie de astrologiediensten vallen.

De Commissie besluit bijgevolg dat Media Technologies de inbreuk niet met opzet heeft gepleegd.

5.1.2. Ernst van de overtreding

1. Over het algemeen wordt de ernst van een inbreuk beoordeeld op basis van de aard en de gevolgen ervan voor de belangen van de eindgebruiker;
2. Gezien de fundamentele aard voor de bescherming van de belangen van de consument, meer bepaald voor de bescherming van minderjarigen, alsook voor de doeltreffendheid en de betrouwbaarheid van *Call Barring*, dient elke inbreuk op de bijlage als ernstig te worden beschouwd;
3. Ondanks het verzoek van het secretariaat van de Commissie aan Media Technologies op 23 december 2011, heeft Media Technologies niet de cijfergegevens over het aantal oproepen per maand naar het nummer 070 660 327 verstrekt, waardoor het moeilijk wordt om de impact van de inbreuk op de eindgebruikers te beoordelen. In dit kader heeft de klager de cijfers verstrekt die hem betreffen, maar deze geven per definitie slechts een beperkt zicht op alle door de gebruikers geleden schade.

De Commissie beschouwt de inbreuk dan ook als ernstig.

5.1.3. Conclusie

Gezien het voorgaande beschouwt de Ethische Commissie de inbreuk als een **niet-opzettelijke maar ernstige inbreuk**.

5.2. Betreffende de sanctie

Conform artikel 134, § 3, eerste lid, van de wet van 13 juni 2005, kan de Ethische Commissie de inbreuken op de Ethische Code bestraffen met een administratieve boete ten belope van 125 tot 125.000 euro en/of een schorsing van de activiteiten van 1 tot 90 dagen.

In geval van ernstige of herhaalde inbreuk kan de Ethische Commissie voor de telecommunicatie (of een van haar kamers) een of meer van de volgende maatregelen opleggen:

- 1° een administratieve boete van 250 tot 250.000 EUR;
- 2° een schorsing van de activiteiten tot een jaar;
- 3° de opheffing van de betrokken dienst;
- 4° het verbod om nieuwe diensten op te starten.

(artikel 134, § 3, tweede lid, van de wet van 13 juni 2005, zoals gewijzigd)

Aangezien Media Technologies het 070-nummer niet langer gebruikt, en het begrip "ontspanningsproducten of -diensten" beoogd in punt 2 van de bijlage bij het koninklijk besluit van 9 februari 2011 tot vaststelling van de Ethische Code, bij gebrek aan eerder besluit van de Commissie, tot verschillende interpretaties kon leiden, dient geen bijzonder zware sanctie te worden opgelegd.

6. Besluit

De Ethische Commissie voor de telecommunicatie,

- na de vertegenwoordiger van Media Technologies te hebben gehoord op 24 januari 2012,

- na kennis te hebben genomen van het dossier,

- na beraadslaging over en beoordeling van de zaak op 24 januari 2012,

1. stelt vast dat Media Technologies een inbreuk heeft gepleegd op artikel 19 van het koninklijk besluit van 9 februari 2011 tot vaststelling van de Ethische Code voor de telecommunicatie;

2. legt om die reden en conform artikel 134, § 3, van de wet van 13 juni 2005 betreffende de elektronische communicatie, een boete op aan Media Technologies van een bedrag van tweehonderdvijftig euro;

3. beveelt dat het bedrag van de boete moet worden betaald binnen 30 dagen na de ontvangst van dit besluit op het IBAN-bankrekeningnummer: BE12 6790 0007 7192 - BIC: PCHQBEBB op naam van het BIPT, Koning Albert II-laan 35, B – 1030 BRUSSEL, met als mededeling "Boete aan de Ethische Commissie", gevolgd door het nummer van het besluit dat wordt vermeld op de titelpagina van dit besluit.

7. Beroepsmogelijkheden

Conform de wet van 6 juli 2005 betreffende sommige juridische bepalingen inzake elektronische communicatie, hebt u de mogelijkheid om tegen dit besluit beroep in te stellen bij het hof van beroep van Brussel, Poelaertplein 1, B-1000 Brussel. Het beroep wordt, op straffe van nietigheid die ambtshalve wordt uitgesproken, ingesteld door middel van een ondertekend verzoekschrift dat wordt ingediend ter griffie van het hof van beroep van Brussel binnen een termijn van zestig dagen na de kennisgeving van het besluit of bij gebreke aan een kennisgeving, na de publicatie van het besluit of bij gebreke aan een publicatie, na de kennisname van het besluit.

Het hoger beroep wordt, conform artikel 1056 van het gerechtelijk wetboek, ingesteld: 1° bij akte van een gerechtsdeurwaarder die aan de tegenpartij wordt betekend; 2° bij een verzoekschrift dat, in zoveel exemplaren als er betrokken partijen zijn, ingediend wordt op de griffie van het gerecht in hoger beroep; 3° bij ter post aangetekende brief die aan de griffie wordt gezonden; 4° bij conclusie, ten aanzien van iedere partij die bij het geding aanwezig of vertegenwoordigd is. Met uitzondering van het geval waarin het hoger beroep bij conclusie wordt ingesteld, vermeldt de akte van hoger beroep, op straffe van nietigheid de vermeldingen van artikel 1057 van het gerechtelijk wetboek.

8. Publicatie

Dit besluit zal, overeenkomstig artikel 32, § 3, van het koninklijk besluit van 1 april 2007 betreffende de procedure voor en de praktische regels in verband met de werking van de Ethische Commissie voor het aanbieden van betalende diensten via elektronische-communicatienetwerken, gepubliceerd worden door het secretariaat op de website van de Ethische Commissie: www.telethicom.be. De publicatie zal plaatsvinden na de vertaling in het Frans van het besluit.

Er zal ook worden gerefereerd aan dit besluit in een persbericht dat na publicatie van de Franse en Nederlandse versie van dit besluit zal worden verzonden.

Gedaan te Brussel, op 27 februari 2012,

Voor de Ethische Commissie voor de telecommunicatie

Willem Debeuckelaere
Voorzitter