

Ethische Commissie voor de telecommunicatie

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

Beslissing nr. D-2012-04

betreffende

Media Technologies

1. Voorwerp

In dit besluit spreekt de Ethische Commissie voor de telecommunicatie (hierna ook "Ethische Commissie") zich uit over de zaak tegen de dienstenaanbieder Media Technologies S.A.S., met maatschappelijke zetel te 94008 CRETEIL (FRANKRIJK), rue Georges Enesco, 9, in het kader van een procedure die werd ingesteld na de vaststelling die op verzoek van het secretariaat van de Ethische Commissie is gedaan door de controledienst van het BIPT (controlerapport van 3 februari 2012).

2. Context, feiten en procedure

2.1. De controledienst heeft de inhoud opgenomen van de oproep die op 2 februari 2012 is verricht naar het nummer 070 660 327, dat het nummer is waarvan de exploitatie met het oog op de verstrekking van een astrologie/helderziendendienst door Media Technologies veroordeeld is in het kader van zaak D-2011-05.

De inhoud van die oproep wordt hieronder weergegeven:

"Goedendag,

Wij laten onze geachte klanten weten dat onze helderzienden nu bereikbaar zijn voor een rechtstreekse consultatie zonder wachtrij op het nummer 090343403; ik herhaal, het nummer 090343403.

Wij danken u voor uw vertrouwen en zeggen u tot heel binnenkort op het nummer 090343403.

Dank u." (vrij vertaald)

Op 5 april 2012 heeft het secretariaat van de Ethische Commissie naar Media Technologies S.A.S. een vaststelling van mogelijke inbreuk op het koninklijk besluit van 9 februari 2011 tot vaststelling van de Ethische Code voor de telecommunicatie toegestuurd.

2.2. In zijn brief van 27 april 2012 heeft de dienstenaanbieder Media Technologies S.A.S. zijn verweermiddelen voorgedragen. Dat verweer is uitdrukkelijk geformuleerd ter gelegenheid van de hoorzitting die in aanwezigheid van de betrokken aanbieder heeft plaatsgevonden op 25 juni 2012 in de kantoren van het BIPT.

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.”

3.2. De bijlage bij het genoemde koninklijk besluit legt de lijst met nummers vast die kunnen worden gebruikt voor betaaldiensten 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 beogen:

“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).”

(Verslag aan de Koning, voorgaand 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 betaalnummers die werden gecreëerd in het Belgische 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, competities (televoting, enz) en andere vormen van ontspanning (downloaden van logo's en beltonen) moeten worden aangeboden, zijnde de 905-reeks; De bevoegdheid van het Instituut om binnen de 905-reeks subreeksen vast te stellen voor het aanbieden van betalende diensten via elektronische-communicatienetwerken waaraan in uitvoering van andere wettelijke of reglementaire bepalingen bijzondere vereisten gekoppeld zijn dient om de operatoren of andere betrokken partijen in staat te stellen om tegemoet te komen aan verplichtingen, zoals deze 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. Er wordt hierbij bijvoorbeeld gedacht aan de verplichting van de operator om de mogelijkheid te voorzien om elkeen die hierom persoonlijk verzoekt, of op verzoek van de wettelijke vertegenwoordiger voor minderjarigen, via de prefix “spelinhoud” te blokkeren (art.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)

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 betaalnummerreeks¹:

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 betaalnummer 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 oproepblokkering (“Call Barring”). Toch is er niets dat uitsluit dat er ook rekening moet worden gehouden met andere beschermingssystemen, zoals de toepasselijke tariefbeginselen² en de verplichting om gesprekken na 10 minuten al dan niet te onderbreken (“forced release”)³.

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 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

¹ Het zijn de dienstenaanbieders die eerst zelf deze inschatting moeten doen, in overleg met de operator of de operatoren aan wie ze een betaalnummer vragen.

² Onder tariefbeginsel verstaat het secretariaat onder andere het feit dat een oproep per minuut kan worden getarifeerd per gesprek of volgens de twee toewijzingsmethoden.

³ 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.”

gehouden met de wettelijke belangen van de werkgevers die wensen dat er "nuttige" of "ernstige" betaalnummers 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 en zoals reeds door de Commissie is gesteld in het kader van beslissing 2011-05 inzake Media Technologies, 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 27 april 2012, ontvangen door het secretariaat op 7 mei 2012.

4.2. Media Technologies S.A.S. heeft erop gewezen dat veel andere ondernemingen die in België helderziendendiensten verstrekken, dit doen via een 0903-nummer, dat er sprake zou zijn van oneerlijke mededinging mocht alleen aan Media Technologies het verbod worden opgelegd om deze nummercategorie te gebruiken. Media Technologies vraagt of het gepast is dat sekslijnen mogen worden betaald via nummers met speciale tarifiering, terwijl dat niet wordt toegestaan aan helderziendendiensten; Media Technologies vindt dat de categorie van de 0905-nummers niet de mogelijkheid zou bieden om helderziendendiensten te vergoeden.

4.3. Media Technologies is overigens van oordeel dat helderziendendiensten niet toegankelijk zouden mogen zijn voor minderjarigen, maar dezelfde bescherming zouden moeten krijgen als diensten van erotische aard.

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

5.1.1. Opzettelijk karakter

1. In Beslissing 2011-05 van de Ethische Commissie werd heel specifiek

gezegd: “de astrologiedienst die Media Technologies verstrekt [valt] onder de categorie van diensten [...] die worden beoogd in punt 2 van de bijlage en [mag] dus enkel toegankelijk [...] worden gemaakt via een 0905-nummer”. Bijgevolg kon het niet anders dan dat Media Technologies ervan op de hoogte was dat het gebruik van een 0903XXXXX-nummer voor het verstrekken van helderziendendiensten verboden is;

2. Bovendien is het voor Media Technologies interessanter om zijn helderziendendienst aan te bieden onder een 0903XXXXX-nummer dan onder een 0905-nummer, waar het verlengen van de duur van de verbinding de dienstenaanbieder niet de mogelijkheid biedt om extra winst te maken;
3. De Ethische Commissie is daarom van oordeel dat het gebruik van een 0903XXXXX-nummer ter vervanging van het 070-nummer dat ongeldig is verklaard door de voormelde beslissing 2011-05, een opzettelijke inbreuk vormt op de Ethische Code voor de telecommunicatie.

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, meer bepaald voor de bescherming van minderjarigen, voor de bescherming van de belangen van de consument 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 4 juni 2012, heeft Media Technologies geen cijfergegevens over het aantal oproepen per maand naar het nummer 090343403 verstrekt, waardoor het moeilijk wordt om de impact van de inbreuk op de eindgebruikers te beoordelen.

Omdat de Commissie niet over elementen beschikt die het bestaan van een verzachtende omstandigheid kunnen vaststellen of de ernst van de overtreding kunnen verminderen, bestempelt ze de inbreuk als ernstig.

5.1.3. Conclusie

Gezien het voorgaande beschouwt de Ethische Commissie de inbreuk als een **opzettelijke en 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 een 0903-nummer heeft gebruikt voor de levering van helderziendendiensten ondanks de rechtspraak van de Commissie ter zake, en aangezien het verbod dat op dat gebruik weegt, voor Media Technologies niet langer onbekend kon zijn, is de Commissie van oordeel dat er een zware straf moet worden toegepast.

6. Beslissing

De Ethische Commissie voor de telecommunicatie,

- na de vertegenwoordiger van Media Technologies te hebben gehoord op 25 juni 2012,

- na kennis te hebben genomen van het dossier,

- na overleg over en beoordeling van de zaak op 25 juni 2012,

1. stelt vast dat Media Technologies 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, aan Media Technologies een boete op ten bedrage van drieduizend euro;

3. beveelt dat het bedrag van de boete wordt betaald binnen 30 dagen na de ontvangst van deze beslissing 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 de beslissing dat wordt vermeld op de titelpagina van deze beslissing.

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 nadat de beslissing in het Nederlands is vertaald.

Gedaan te Brussel, op 29 augustus 2012,

Voor de Ethische Commissie voor de telecommunicatie

Willem Debeuckelaere

Voorzitter