

**Ethische Commissie  
voor de telecommunicatie**

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

**Beslissing nr. D-2012/17**

**van**

**20 september 2013**

**klacht van KPN Group Belgium NV t. EA Inc., BOKU Inc. en dtms GmbH**

# 1. Voorwerp

Dit dossier nr. D-2012-17, werd opgestart na ontvangst van de klacht van KPN Group Belgium NV van 10 juli 2012.

De klacht werd aangevuld door middel van de nota ter vervollediging van het dossier van het secretariaat van 19 september 2012.

De klacht en nota ter vervollediging van het dossier (hierna: "de Klacht") werden per aangetekende brief met ontvangstmelding van 24 september 2012 voor schriftelijk verweer toegezonden aan :

1) de persoon die volgens het antwoord van Mobistar van 17 juli 2012 op het verzoek om informatie van het secretariaat (**stuk 1 dossier van het secretariaat**) de dienst aanbiedt, te weten **BOKU Inc.** (hierna "BOKU"), een vennootschap naar Amerikaans recht, met zetel in San Francisco, Californië.

2) de persoon die, volgens het antwoord van Mobistar van 17 juli 2012 op het verzoek om informatie, de persoon is die bevoegd is verklaard om de aanbieder van de dienst te vertegenwoordigen in de betrekkingen met de Ethische Commissie, te weten de heer Sebastian Schitmann van de firma **dtms GmbH**, vennootschap naar Duits recht.

Per brief van 26 oktober 2012 diende dtms GmbH een verklaring van Boku Inc. in als antwoord op de brief van het secretariaat van 24 september 2012 en de in die brief vervatte Klacht.

Per brief van 21 januari 2013 verzond het secretariaat de Klacht en het schriftelijk verweer van BOKU voor schriftelijk verweer aan **Electronic Arts, Inc**, een vennootschap naar Amerikaans recht, gebaseerd in Redwood City, Californië.

Electronic Arts (hierna: "EA") diende geen schriftelijk verweer in binnen de antwoordtermijn van 30 kalenderdagen.

Op 6 maart 2013 stelde het secretariaat zijn verslag op. Dit verslag werd aangetekend verstuurd op 11 maart 2013 naar BOKU, dtms GmbH en Electronic Arts Inc.

Op 16 april 2013 verstuurde BOKU zijn repliek op het verslag van het secretariaat

Op 2 mei 2013 verstuurde KPN zijn repliek op het verslag van het secretariaat.

Op de hoorzitting van 7 mei 2013 verschenen voor

1. KPN Group Belgium (hierna ook: "KPN GB"):

- Mevr. C. Van de Looverbosch, Wholesale Premium Services Manager KPN Group Belgium
- Mevr. N. Buyst, Legal Counsel KPN Group Belgium

## 2. BOKU en dtms GmbH:

- Mr. G. Vandendriessche, advocaat
- Mr. T. Robrechts, advocaat
- Mr. C. De Meyer, advocaat
- Mr. S. Cattoor, advocaat
- Mevr. C. Lürmann, Leiterin Recht & Fraud, Rechtsanwältin Dtms

Er verschijnt niemand voor Electronic Arts.

Op 3 juni 2013 nam de ethische commissie een beslissing alvorens recht te doen waarbij bijkomende informatie werd opgevraagd aan partijen.

Op 13 juni 2013 maakte KPN Group Belgium de gevraagde informatie over aan de ethische commissie.

Op 20 juni 2013 maakte BOKU de gevraagde informatie over aan de ethische commissie

Op de hoorzitting van 1 juli 2013 verschenen voor BOKU en dtms GmbH meesters Gert Vandendriessche en D. Jolly, die een aanvullende toelichting na de beslissing alvorens recht te doen neerlegden. Voor KPN Group Belgium en Electronic Arts verscheen niemand.

## 2.Context, feiten en procedure

In bijlage 1 bij de klacht van KPN Group Belgium van 10 juli 2012, genaamd “Battle Heroes payment Flow” wordt aan de hand van printscreens de bestelwijze voor de aankoop van virtueel geld of virtueel krediet om de “*spelervaring*” van spelers “*naar een hoger niveau te tillen*”<sup>1</sup> op het online spel Battlefield Heroes Game ([www.battlefieldheroes.com](http://www.battlefieldheroes.com)) gedocumenteerd.

Met het tillen van de spelervaring naar een hoger niveau wordt bedoeld dat men – mits betaling via een proces dat verloopt via een andere site dan [www.battlefieldheroes.com](http://www.battlefieldheroes.com)<sup>2</sup> – het personage waarmee men in het Battlefield Heroes Game speelt meer kan personaliseren<sup>3</sup> om aldus een kans te maken om betere resultaten in het spel te behalen.

Eén van de betalingsmethodes<sup>4</sup> om het virtueel geld of het virtueel krediet (in casu “Play4FreeFunds”) te kopen voor de betrokken “personalisatie” van personages en het tillen van de spelervaring “naar een hoger niveau” is volgens de documentatie in bijlage 1 bij de klacht van KPN Group Belgium een betaling via “Boku SMS” en dit via het SMS kortnummer 3331. Ook het nummer 3490 werd gebruikt in relatie tot

---

<sup>1</sup> Zie rubriek “Wat zijn Play4Free Funds?” van printscreen 2) van bijlage 1 bij de klacht van KPN Group Belgium.

<sup>2</sup> Men komt daarop terecht wanneer men klikt op de bovenbalk “Winkel” – “Funds kopen” op de website [www.battlefieldheroes.com](http://www.battlefieldheroes.com).

<sup>3</sup> <https://help.ea.com/article/purchasing-bf-heroes-battlefunds>

<sup>4</sup> Andere betalingsmethodes op de betrokken pagina met betalingsmethodes zijn bijvoorbeeld betaling met “Creditkaart of bankpas” of via “Paypal”.

het aankopen van Play4FreeFunds voor EA-diensten: zie met name de logfiles van de communicatie, gevoegd als bijlage 2 bij de klacht van KPN Group Belgium, transactie uitgevoerd op 10/06/2012 13:03.

### **3. Ten laste gelegde inbreuk(en)**

Er worden twee mogelijke inbreuken op de ethische code ten laste gelegd nl.

1. inbreuk op artikel 19 en de bijlage van de Ethische Code (artikel betreffende het gebruik van de nummerreeksen)
2. inbreuk op artikel 66 van de Ethische Code (artikel betreffende de "10 € notificatie")

### **4. Standpunt van het secretariaat**

In zijn uitvoerig gemotiveerd verslag besluit het secretariaat:

1. dat EA inc. moet worden beschouwd als dienstenaanbieder. Het secretariaat verwijst hiervoor naar de bij de klacht van KPN Group Belgium gevoegde screenshots en de sms-berichten die naar de eindgebruiker worden gestuurd bij het aankopen van "Play4free Funds".
2. dat er een inbreuk op artikel 19 en de bijlage van de Ethische Code (artikel betreffende het gebruik van de nummerreeksen) dient weerhouden te worden. Het secretariaat meent dat het aanbieden van de dienst waarvan sprake in dit dossier (nl. aankoop van "Play4Free Funds") niet mag aangeboden worden via het SMS korte nummer 3331. Dit geldt ook voor het SMS korte nummer 3490.
3. dat er een inbreuk op artikel 66 van de Ethische Code (artikel betreffende de "10 € notificatie") moet weerhouden worden.
4. Het secretariaat meent dat deze inbreuken als ernstig maar niet opzettelijk moeten beschouwd worden en adviseert de Ethische commissie om de inbreuken als zwaar doch niet herhaaldelijk te beschouwen.

### **5. Standpunt van KPN GB**

In haar repliek per mail dd. 2 mei 2013 op het verslag van het secretariaat en in haar mondelinge toelichting op de zitting van 7 mei 2013 stelt KPN GB:

1. dat voor haar de eigenaar van de dienst diegene is die de BTW afdraagt.
2. dat zij principieel stellingname vraagt van de ethische commissie of de desbetreffende dienst (aankoop van virtueel geld/krediet via premium-nummers) al of niet onder de 3-reeks mag worden aangeboden en dat zij niet de intentie had om een klacht in te dienen.
3. in haar repliek stelt zij dat indien de stelling van BOKU en dtms GmbH wordt gevolgd dat dan binnenkort alle diensten onder de 3-reeks zullen worden aangeboden.

## 6. Standpunt van BOKU en dtms GmbH

BOKU en dtms GmbH besluiten in hun uitvoerig gemotiveerde repliek op het verslag van het secretariaat dat:

1. BOKU en dtms GmbH menen dat er ten onrechte een procedure op basis van een klacht werd ingediend. KPN Group Belgium vroeg de ethische commissie om een principiële stellingname in te nemen onder welk SMS kort nummer-reeks het aanbieden van virtueel geld valt. KPN Group Belgium had geenszins de bedoeling een klacht in te dienen.

2. BOKU inc. moet worden beschouwd als dienstenaanbieder omdat de dienst waarvan sprake het aanbieden van virtueel geld betreft en niet het toegang verschaffen tot een spelletje. In alle stappen van het aankoopproces van de Play4FreeFunds via het BOKU-platform wordt duidelijk gemaakt dat BOKU de dienst aanbiedt. BOKU verwijst ook naar zijn algemene voorwaarden en naar het antwoord van Mobistar op de vraag van het secretariaat tot identificatie van de dienstenaanbieder.

3. de dienst waarvan sprake in deze zaak wel degelijk mag worden aangeboden via het SMS korte nummer 3331 (de rest categorie).

4. Bijgevolg kan er geen inbreuk op artikel 66 van de Ethische Code (artikel betreffende de "10 € notificatie") weerhouden worden aangezien er geen "10 euro notificatie" moet worden gegeven voor de diensten die vallen onder de restcategorie. BOKU werpt ook op dat vanaf september 2012 er alsnog een "10 euro notificatie" werd verstuurd voor elke Belgische eindgebruiker.

5. indien de Ethische Commissie toch de inbreuken als bewezen zou beschouwen dat deze moeten gekwalificeerd worden als niet-ernstig en niet-opzettelijk. Wat betreft de sanctie moeten de inbreuken gekwalificeerd worden als niet-herhaaldelijk en niet zwaar. BOKU verzoekt dat er geen effectieve sanctie zou worden opgelegd, ondergeschikt verzoekt BOKU dat de sanctie beperkt wordt tot een lichte administratieve boete.

## 7. Beoordeling door de Ethische Commissie

### 7.1. gevolgde procedure

BOKU en dtms GmbH menen dat er ten onrechte een procedure op basis van een klacht werd opgestart. Zij wijzen erop dat KNP Group Belgium nooit de intentie had om een klacht in te dienen. KNP Group Belgium wou een principiële stellingname van de Ethische Commissie over het gebruik van de juiste SMS korte nummerreeks voor het aanbieden van virtueel geld.

Uit de brief van KPN Group Belgium van 10 juli 2012 blijkt dat KPN Group Belgium regelmatig geconfronteerd werd met klachten betreffende verkorte nummers die gebruikt worden voor de aankoop van virtueel geld of virtueel krediet. Verder staat in deze brief te lezen:

*In bijlage vindt u de logfiles opgevraagd naar aanleiding van een klacht en de printscreens en process flow van een dienst. De dienst waarover de klacht handelt, wordt aangeboden via [www.ea.com](http://www.ea.com).* Tot slot vraagt KPN Group Belgium een beslissing te nemen betreffende de toepassing van de 10 euro notificatie bij de aankoop van virtueel geld of krediet. Het secretariaat heeft bijgevolg terecht

geoordeeld om de procedure op basis van een klacht op te starten. Mocht de Ethische Commissie een procedure op eigen initiatief hebben opgestart, dan zouden de rechten van KPN Group Belgium desgevallend in het gedrang gekomen zijn mocht deze in de loop van de ambtshalve procedure hebben aangedrongen op de behandeling van haar klacht.

De rechten van verdediging van EA, BOKU en dtms GmbH worden daarenboven geenszins geschonden doordat er gebruik gemaakt werd van de procedure op basis van een klacht.

## **7.2. identificatie van de dienstenaanbieder**

Eén van de betalingsmethodes om het virtueel geld of het virtueel krediet (in casu "Play4FreeFunds") te kopen voor de betrokken "personalisatie" van personages en het tillen van de spelervaring "naar een hoger niveau" is volgens de documentatie in bijlage 1 bij de klacht van KPN Group Belgium een betaling via "Boku SMS".

Wanneer men deze optie aanklikt, krijgt men als speler achtereenvolgens de volgende webpagina's te zien:

1. een keuzescherf in verband met het aantal aan te kopen Play4FreeFunds en bijhorende prijzen;
2. (na het maken van een keuze en het aanklikken van "Doorgaan") een orderbevestigingspagina;
3. (na het aanklikken van "Je bestelling plaatsen") een pagina waar men zijn mobiele nummer dient in te voeren;
4. (Na het invullen van het mobiele nummer en het klikken op "Doorgaan") een pagina waar men de instructie krijgt "Verzend een SMS met PAY naar 3331 om door te gaan".
5. (Na het verzenden van PAY naar 3331 en gesteld dat een correcte communicatie via het mobiele netwerk tot stand is gekomen) een pagina met volgende bevestiging: "Gelukt! Uw betaling aan Electronic Arts is voltooid. Klik op doorgaan om uw producten op te nemen. Bedankt voor het gebruiken van BOKU."
6. (Na het klikken op "Doorgaan") een pagina die gebruiker een overzicht geeft van de aangekochte Funds met onderaan een knop "Terug" die de gebruiker terugbrengt naar de website [www.battlefieldheroes.com](http://www.battlefieldheroes.com) (in bijlage 1 verschijnt in stap 10) op die pagina een melding dat men 4000 Funds heeft gekregen, hetgeen 4000 Funds meer zijn dan het aantal Funds op de pagina weergegeven in stap 1)).

De documentatie in bijlage 1 toont tevens aan dat men:

- na het invullen van het mobiele nummer in de webpagina in stap 3 hierboven, een gratis SMS-bericht krijgt dat (in casu) gefomuleerd is als volgt:

"Thank you. Reply with PAY to continue your purchase from Electronic Arts. Cost EUR4.00 inc. VAT (Total cost: EUR4.00 inc. VAT). Help? [Boku.com/help](http://Boku.com/help)".

(vrije vertaling: Dank u. Antwoord met PAY om uw aankoop bij Electronic Arts voort te zetten. Kostprijs 4,00 EUR, incl. btw (totale kostprijs: 4,00 EUR, incl. btw). Hulp nodig? Boku.com/help )

na het verzenden van PAY naar 3331 men een (gratis) SMS bericht krijgt, met de volgende melding:

“Thank you, your transaction is completed. Total cost: EUR4.00 inc. VAT. Need help? Boku.com/help.”

(vrije vertaling: Dank u, uw transactie is afgerond. Totale kostprijs: 4,00 EUR, incl. btw. Hulp nodig? Boku.com/help.)

Herhaaldelijk krijgen de eindgebruikers dus de boodschap dat ze een aankoop bij Electronic Arts hebben gedaan.

Tenslotte verklaarde de raadsman van BOKU op de hoorzitting van 8 mei 2013 dat de Play4FreeFunds aangeschaft via het nummer 3331 enkel kunnen gespendeerd worden aan toepassingen aangeboden door Electronic Arts.

Op basis van al deze elementen stelt de Ethische Commissie vast dat Electronic Arts inc. moet worden beschouwd als zijnde de dienstenaanbieder. Dit geldt ook voor het nummer 3490. BOKU en dmts GmbH dienen bijgevolg buiten de zaak worden gesteld.

### **7.3. Aard van de aangeboden dienst/inbreuk op artikel 19 en de bijlage van de Ethische Code (artikel betreffende het gebruik van de nummerreeksen)**

Artikel 19 van de Ethische Code bepaalt:

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

*Voor het aanbieden van een “[b]etalende dienst waarmee toegang wordt gegeven tot spelen, wedstrijden of quizzes, met uitzondering van erotisch of seksueel getinte spelen, wedstrijden of quizzes, of die het mogelijk maken te betalen voor logo’s, beltonen of andere ontspanningsproducten of –diensten, met uitzondering van erotisch of seksueel getinte logo’s, beltonen of ontspanningsproducten of –diensten, die geleverd worden tijdens de oproep of als direct gevolg hiervan” per SMS, dient volgens punt 2, a van de bijlage bij de Ethische Code een nummer uit één van de volgende nummerreeksen gebruikt te worden: “*

- 5000 tot en met 5999, op voorwaarde dat het eindgebruikerstarief, zoals bedoeld in artikel 71, §6, van het KB Nummering maximaal 50 eurocent bedraagt;
- 6000 tot en met 6999, op voorwaarde dat het eindgebruikerstarief, zoals bedoeld in artikel 71, §6, van het KB Nummering maximaal 2 euro bedraagt.”

Bij het onderbouwen van haar beslissing nr. D-2011-05 inzake Media Technologies heeft de Ethische Commissie in sectie 3.3 uitgebreid de doelstellingen van artikel 19 van de Ethische Code en zijn bijlage in herinnering gebracht en de nauwe band benadrukt tussen dat artikel en (i) het KB Nummering<sup>5</sup> en (ii) artikel 120 van de wet van 13 juni 2005 betreffende de elektronische communicatie en het uitvoeringsbesluit van dat artikel 120, het ministerieel besluit van 12 december 2005 tot vaststelling van de categorieën uitgaande gesprekken en categorieën opgeroepen nummers waarvan de blokkering kosteloos aan de eindgebruikers aangeboden moet worden (zoals gewijzigd door het ministerieel besluit van 25 mei 2007) (hierna ook "het MB Call Barring").

De Ethische Commissie heeft aangegeven dat uit het geheel van de in sectie 3.3 van die beslissing vermelde bepalingen en de door de wetgever en de Koning beoogde gevolgen geconcludeerd diende te worden dat om te oordelen of een dienst wordt verstrekt onder de juiste betaalnummerreeks:

*"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 tarief beginselen<sup>5</sup> en de verplichting om al dan niet gesprekken na 10 minuten te onderbreken ("forced release")<sup>6</sup>*

*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 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."*

De Ethische Commissie stelt vast op basis van aankoopprocedure voor de Play4Free Funds via het korte nummer 3331 en 3490 zoals uiteengezet in de klacht van KPN Group Belgium en in de repliek van BOKU en dtms GmbH dat de aangeboden dienst weldegelijk moet worden beschouwd als zijnde een betalende dienst waarmee toegang wordt gegeven tot een spel en waarvoor dus een nummer behorend tot de nummerreeks 5000 tot en met 6999 dient gebruikt te worden. Enkel via de Play4Free Funds kan men toegang krijgen tot het volledige spel van Electronic Arts. De Play4Free Funds die worden aangekocht door de eindgebruikers via het BOKU-platform maken het in ieder geval mogelijk te betalen voor andere ontspanningsproducten of -diensten (van Electronic Arts), die geleverd worden als direct gevolg van de oproep. De Ethische commissie acht de inbreuk op artikel 19 dan ook bewezen.



## **7.4. inbreuk op artikel 66 van de Ethische Code (artikel betreffende de "10 € notificatie")**

Artikel 66, eerste en tweede lid, van de Ethische Code, bepaalt:

*Art. 66. Wanneer er tussen het nummer dat gebruikt wordt door een eindgebruiker en het SMS of MMS korte nummer waarmee het spel, de wedstrijd of de quiz wordt aangeboden een communicatie plaatsvindt, waardoor er voor dat betaalnummer meer dan 10 euro per maand verschuldigd is of zal zijn, wordt de eindgebruiker hiervan door middel van een SMS- of MMS-bericht, dat gratis is voor de abonnee, op de hoogte gebracht.*

*Wanneer er binnen de periode vermeld in het eerste lid een veelvoud van 10 euro bereikt wordt, wordt, met vermelding van het bereikte veelvoud van 10 euro, eenzelfde bericht gestuurd.*

Als bijlage 2 bij de klacht van KPN Group Belgium bevond zich een logfile van communicatie tussen een eindgebruiker en verkorte nummers in de periode tussen 1 juni 2012 (21u37) en 10 juni 2012 (13u07), waaruit blijkt dat er:

- tussen het mobiele nummer van die eindgebruiker en het verkort nummer 3331 58 door de eindgebruiker te betalen SMS-MT's van 4 € werden verzonden en
- tussen het mobiele nummer van de eindgebruiker en het sms kort nummer 3490 1 door de eindgebruiker te betalen 1 SMS-MT van 2 €,

zonder dat er op enig moment een "10 € notificatie" door de dienst werd verzonden.

Bij gebreke aan enig spoor van een "10 € notificatie" in de logfile is de Ethische Commissie van oordeel dat overtreding van artikel 66, eerste en tweede lid, van de Ethische Code bewezen

De "10 euro notificatie" werd pas verstuurd voor alle eindgebruikers vanaf december 2012.

## **7.5 Ernst en al of niet opzettelijk karakter van de overtredingen**

### **7.5.1 Algemeen**

De ernst van een overtreding kan in het algemeen worden beoordeeld rekening houdend met de aard van de overtreding en met de manier waarop die invloed heeft op de belangen van de eindgebruikers.

### **7.5.2. Aangaande de inbreuk op artikel 19 en de bijlage**

In abstracto en principieel is de ethische commissie van oordeel dat inbreuken op de bijlage bij de Ethische Code van nature uit beschouwd moeten worden als ernstig.

Dergelijke inbreuken maken het mechanisme van Call Barring onbetrouwbaar , met financiële schade in hoofde van bedrijven en residentiële gebruikers tot gevolg.

Naar aanleiding van de beslissing alvorens recht te doen bezorgde BOKU en dtms GmbH volgende cijfergegevens:

1. Het aantal betalende SMS'en dat er werd verstuurd vanuit en naar het SMS korte nummer 3331 voor aankopen van "Play4Free Funds" van Electronic Arts.

[vertrouwelijk]

2. De omzet die partijen gedurende die periode uit het in punt 1. vermelde verkeer haalden. Geef het totaal en splits de cijfers ook op per maand.

[vertrouwelijk]

De inbreuk moet dus als ernstig worden beschouwd. Het gaat immers om een groot aantal eindgebruikers en de financiële impact voor de eindgebruikers kan allerminst als gering worden beschouwd.

### **7.5.3. Aangaande de inbreuk op artikel 66, eerste en tweede lid**

Artikel 66 is één van de sleutelartikelen van de Ethische Code.

Tariefwaarschuwingsboodschappen in de zin van artikel 66 van de Ethische Code hebben als evident doel eindgebruikers te waarschuwen voor onverwacht hoge rekeningen, die vaak het gevolg zijn van gebruik (of misbruik) van betaalsms'en.

De tariefwaarschuwingsboodschappen dragen zodoende bij tot het vermijden van al te hoge schulden en de problemen die daarmee gepaard gaan.

Door geen tariefwaarschuwingsboodschappen te implementeren zijn de belangen van de eindgebruikers dan ook zwaar aangetast.

Artikel 66 van de Ethische Code is reeds sedert 1 december 2011 in werking getreden (art. 103 Ethische Code).

De inbreuk op artikel 66 duurt dus reeds een lange tijd.

De inbreuk op artikel 66 is dan ook ernstig.

### **7.5.4 Opzettelijk karakter**

De Ethische commissie vindt in het thans voorliggende dossier geen elementen die wijzen op een opzet in hoofde van EA.

### **7.5.5. Conclusie**

De Ethische Commissie kwalificeert de inbreuken als ernstige inbreuken, waarvan niet bewezen is dat ze opzettelijk werden gepleegd.

## **7.6 de sanctie**

### **7.6.1. Algemeen**

Overeenkomstig 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 geldboete ten belope van 125 tot 125.000 € en/of een schorsing van de activiteiten van 1 tot 90 dagen.

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

opleggen :

- 1° een administratieve geldboete ten belope van 250 tot 250.000 euro;
  - 2° een schorsing van de betrokken diensten tot één jaar;
  - 3° de opheffing van de betrokken dienst;
  - 4° het verbod om nieuwe diensten aan te bieden.
- (artikel 134, §3, tweede lid, wet van 13 juni 2005)

### **7.6.2 Kwalificatie van de inbreuk als herhaaldelijk**

De in de Klacht aangestipte inbreuken zijn niet te beschouwen als herhaalde inbreuken, gezien de inbreuken nog niet eerder werden vastgesteld in een eindbeslissing van de Ethische Commissie

### **7.6.3. Kwalificatie van de inbreuk als zwaar**

In hoofdzaak door het niet-naleven van artikel 66 van de Ethische Code gedurende meer dan één jaar is er onmiskenbaar een financiële impact op de eindgebruikers.

### **7.6.4 Conclusie**

Gelet op de bekomen cijfergegevens en de impact op de eindgebruikers zijn de inbreuken aan te merken als zwaar.

De mogelijke sancties in die omstandigheden zijn het opleggen van:

- 1° een administratieve geldboete ten belope van 250 tot 250.000 euro;
- 2° een schorsing van de betrokken diensten tot één jaar;
- 3° de opheffing van de betrokken dienst;
- 4° het verbod om nieuwe diensten aan te bieden.

### **7.6.5. andere modaliteiten van de definitieve beslissing van de Ethische Commissie**

Artikel 134, tweede lid, van de wet van 13 juni 2005 bepaalt: "*De Ethische Code voor de telecommunicatie stelt eveneens de nadere regels vast volgens dewelke de*

*operatoren hun medewerking verlenen [...] aan de uitvoering van de beslissingen van de Ethische Commissie voor de telecommunicatie.”*

De bepalingen van de Ethische Code die, op dit moment, die passage van artikel 134 van de wet van 13 juni 2005 uitvoeren, zijn de artikelen 101 en 102 van de Ethische Code.

Artikel 32, § 2, eerste lid, 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, bepaalt dan weer dat de beslissingen van de Ethische Commissie voor de telecommunicatie per aangetekend schrijven worden verstuurd “aan de betrokken partijen”.

Om het rechtsherstel te bevorderen dat, overeenkomstig artikel 134, §3, laatste lid, van de wet van 13 juni 2005, op de sanctiebeslissing van de Ethische Commissie moet volgen

1. oordeelt de Ethische Commissie dat alle bedragen ingevolge de inbreuken op de ethische code en die verkregen werden van eindgebruikers die daaromtrent een klacht richtten aan hun operator moeten terugbetaald worden
2. gelast de Ethische commissie het secretariaat om ook aan de partijen die tussenkwamen in de facturatie van berichten van en naar de nummers 3331 en 3490, een kopie van het definitieve besluit te richten.

Het gaat hier met name gaan om de mobiele netwerkoperatoren Belgacom, Mobistar en Telenet, die nog niet in de zaak zijn.

## **8. Besluit**

De Ethische Commissie voor de telecommunicatie,

1. stelt vast dat Electronic Arts inc moet beschouwd worden als de dienstenaanbieder van de korte nummers 3331 en 3490 en een inbreuk beging op artikel 19 en zijn bijlage en de artikel 66 van het Koninklijk Besluit van 9 februari 2011 tot vaststelling van de Ethische Code voor de telecommunicatie;
2. BOKU Inc. en dtms GmbH worden buiten de zaak gesteld.
3. legt om die reden en overeenkomstig artikel 134, §3, van de wet van 13 juni 2005 betreffende de elektronische communicatie een boete op aan Electronic Arts inc. ten bedrage van tweeduizendvijfhonderd euro;
4. beveelt dat dit bedrag binnen 30 dagen na ontvangst van dit besluit betaald moeten worden op rekeningnummer IBAN: 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 beslissingsnummer vermeld op de titelpagina van deze beslissing;
5. merkt ten gevolge van de vastgestelde inbreuken, alle bedragen die verkregen werden van de eindgebruikers en die omtrent deze inbreuken een klacht hebben gericht aan hun operator, aan als bedragen die ten gevolge van de

vastgestelde inbreuken overeenkomstig artikel 134, §3, laatste lid, van de wet van 13 juni 2005, door Electronic Arts inc., via de betrokken operatoren en binnen de dertig dagen vanaf de kennisgeving van de uitspraak, terugbetaald moeten worden aan de verschillende benadeelden;

6. gelast het secretariaat om een kopie van het definitieve besluit te richten aan de mobiele netwerkkoperatoren Belgacom, Mobistar en Telenet.

## **9. Beroepsmogelijkheden**

Overeenkomstig de wet van 6 juli 2005 betreffende sommige juridische bepalingen inzake elektronische communicatie heeft u de mogelijkheid om 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 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.

Voor de Ethische Commissie voor de telecommunicatie

Willem Debeuckelaere  
Voorzitter