

B I P T

**BELGISCH INSTITUUT VOOR POSTDIENSTEN
EN TELECOMMUNICATIE**

**RAADPLEGING OP VRAAG VAN DE RAAD VAN HET BIPT
VAN 23 MEI 2014
MET BETREKKING TOT
ZIJN ONTWERP VAN MEDEDELING BETREFFENDE
DE VERPLICHTING TOT MELDING AAN HET BIPT ALS OPERATOR**

WERKWIJZE OM OP DIT DOCUMENT TE ANTWOORDEN

Antwoordtermijn: tot 25 juni 2014
Werkwijze om te antwoorden: Aan: consult09@bipt.be
Onderwerp: « Consult-2014-E9 »

Aanspreekpunt: Philippe Appeldoorn, 1^{ste} Ingenieur Adviseur (02 226 88 51)

Antwoorden dienen elektronisch te worden verzonden naar het opgegeven adres.

Het BIPT wenst ook dat de commentaren verwijzen naar de onderdelen waarover ze handelen.
Op het document moet duidelijk worden aangegeven wat vertrouwelijk is.

INHOUDSOPGAVE

Doel van de mededeling.....	3
Wettelijk kader	3
Overzicht van de principes	4
Onderzoek van de principes.....	5
ELEKTRONISCHE-COMMUNICATIENETWERKEN	5
ELEKTRONISCHE-COMMUNICATIEDIENSTEN.....	6
Illustratie van de principes	7
VOORBEELDEN VAN ANTWOORD IN VERBAND MET HET BEGRIP "ELEKTRONISCHE-COMMUNICATIENETWERK"	7
VOORBEELDEN VAN ANTWOORD IN VERBAND MET HET BEGRIP "ELEKTRONISCHE-COMMUNICATIEDIENST"	7
VOORBEELDEN VAN ANTWOORD IN VERBAND MET HET BEGRIP "ELEKTRONISCHE-COMMUNICATIENETWERK EN -DIENST"	8

Doel van de mededeling

Het doel van deze mededeling bestaat erin het begrip "operator" uit te leggen, alsook de veronderstellingen waarin een persoon zich bij het BIPT moet melden als operator.

Deze mededeling is niet volledig en zal nog evolueren naargelang van de concrete gevallen waarmee het BIPT te maken krijgt, de feedback vanwege de belanghebbenden en de noodzaak om sommige begrippen uit te diepen.

Deze mededeling gaat uit van de toepasselijke principes. Dit sluit niet uit dat het BIPT in sommige specifieke gevallen nog besluiten *ad hoc* kan nemen.

Wettelijk kader

De paragrafen 1, 5 en 6 van artikel 9¹ van de wet van 13 juni 2005 betreffende de elektronische communicatie (hierna de wet) luiden als volgt:

"§ 1. Het aanbieden of het doorverkopen in eigen naam en voor eigen rekening van elektronische communicatiediensten of -netwerken kan, onverminderd de bepalingen van artikel 39, pas aangevat worden na een kennisgeving aan het Instituut [...]"

§ 5. De in paragraaf 1 vermelde kennisgeving is niet vereist in geval van het aanbieden of doorverkopen van elektronische communicatienetwerken of diensten die het openbaar domein niet overschrijden.

§ 6. De in paragraaf 1 vermelde kennisgeving is niet vereist in geval van het aanbieden of doorverkopen van elektronische communicatiediensten of -netwerken uitsluitend aan een rechtspersoon waarin de aanbieder of doorverkoper een controlerend belang heeft of aan natuurlijke personen of rechtspersonen in het kader van een overeenkomst waarbij elektronische communicatiediensten of -netwerken louter ter ondersteuning en als bijkomstig ter beschikking worden gesteld."

Artikel 2² van de wet bevat onder andere de volgende definities:

" 3° " elektronische communicatienetwerk " : de transmissiesystemen en, in voorkomend geval, de schakel- of routeringsapparatuur en andere middelen, waaronder netwerkelementen die niet actief zijn, die het mogelijk maken signalen over te brengen via draad, radiogolven, optische of andere elektromagnetische middelen waaronder satellietnetwerken, vaste (circuit- en pakketgeschakelde, met inbegrip van internet) en mobiele terrestrische netwerken, elektriciteitsnetten, voorzover zij worden gebruikt voor de transmissie van andere signalen dan radio-omroep- en televisiesignalen;

4° " aanbieden van een elektronische communicatienetwerk " : het bouwen, exploiteren, toezicht houden op of beschikbaar stellen van een elektronisch communicatienetwerk;

5° " elektronische communicatiedienst " : een gewoonlijk tegen vergoeding aangeboden dienst die geheel of hoofdzakelijk bestaat in het overbrengen, waaronder schakel- en routeringsverrichtingen, van signalen via elektronische communicatienetwerken, met uitzondering van (a) de diensten waarbij met behulp van elektronische communicatienetwerken en -diensten overgebrachte inhoud wordt geleverd of inhoudelijk

¹ Het gaat om de geconsolideerde versie van dit artikel, dus rekening houdende met de opeenvolgende wijzigingen van dat artikel.

² Idem

wordt gecontroleerd, met uitzondering van (b) de diensten van de informatiemaatschappij zoals omschreven in artikel 2 van de wet van 11 maart 2003 betreffende bepaalde juridische aspecten van de diensten van de informatiemaatschappij, die niet geheel of hoofdzakelijk bestaan uit het overbrengen van signalen via elektronische communicatienetwerken en met uitzondering van (c) radio-omroep en televisie; "

Overzicht van de principes

Overeenkomstig artikel 9 van de wet zijn personen die in eigen naam en voor eigen rekening netwerken en/of diensten voor elektronische communicatie aanbieden of doorverkopen, verplicht om zich bij het BIPT te melden als operator (paragraaf 1 van artikel 9), tenzij deze personen vrijgesteld kunnen worden op basis van de paragrafen 5 en 6 van artikel 9.

Artikel 9, § 1, van de wet beoogt dus:

- het aanbieden of doorverkopen van elektronische-communicatien**etwerken**;
- het aanbieden of doorverkopen van elektronische-communicatied**iensten**; of
- het aanbieden of doorverkopen van elektronische-communicatien**etwerken en -diensten**.

In sommige gevallen hebben verschillende tussenkomende partijen de verplichting om zich bij het BIPT te melden als operator. Een persoon moet zich bijvoorbeeld bij het BIPT melden als operator voor de levering van het elektronische-communicatienetwerk en een andere persoon moet zich bij het BIPT melden als operator voor de levering van de elektronische-communicatiedienst die wordt verstrekt op basis van het voormelde netwerk.

Een persoon die een van de vrijstellingen geniet van artikel 9, §§ 5 en 6 van de wet is dus niet verplicht om zich bij het BIPT te melden als operator. Hij kan dat echter wel op vrijwillige basis doen om de rechten te kunnen genieten die de operatoren uit de wetgeving trekken. Dat impliceert echter ook dat hij dan de verplichtingen moet nakomen die de wetgeving aan de operatoren oplegt.

Het BIPT is enkel bevoegd voor de elektronische-communicatienetwerken die aangelegd zijn in België en voor de elektronische-communicatiediensten die in België worden aangeboden of doorverkocht.

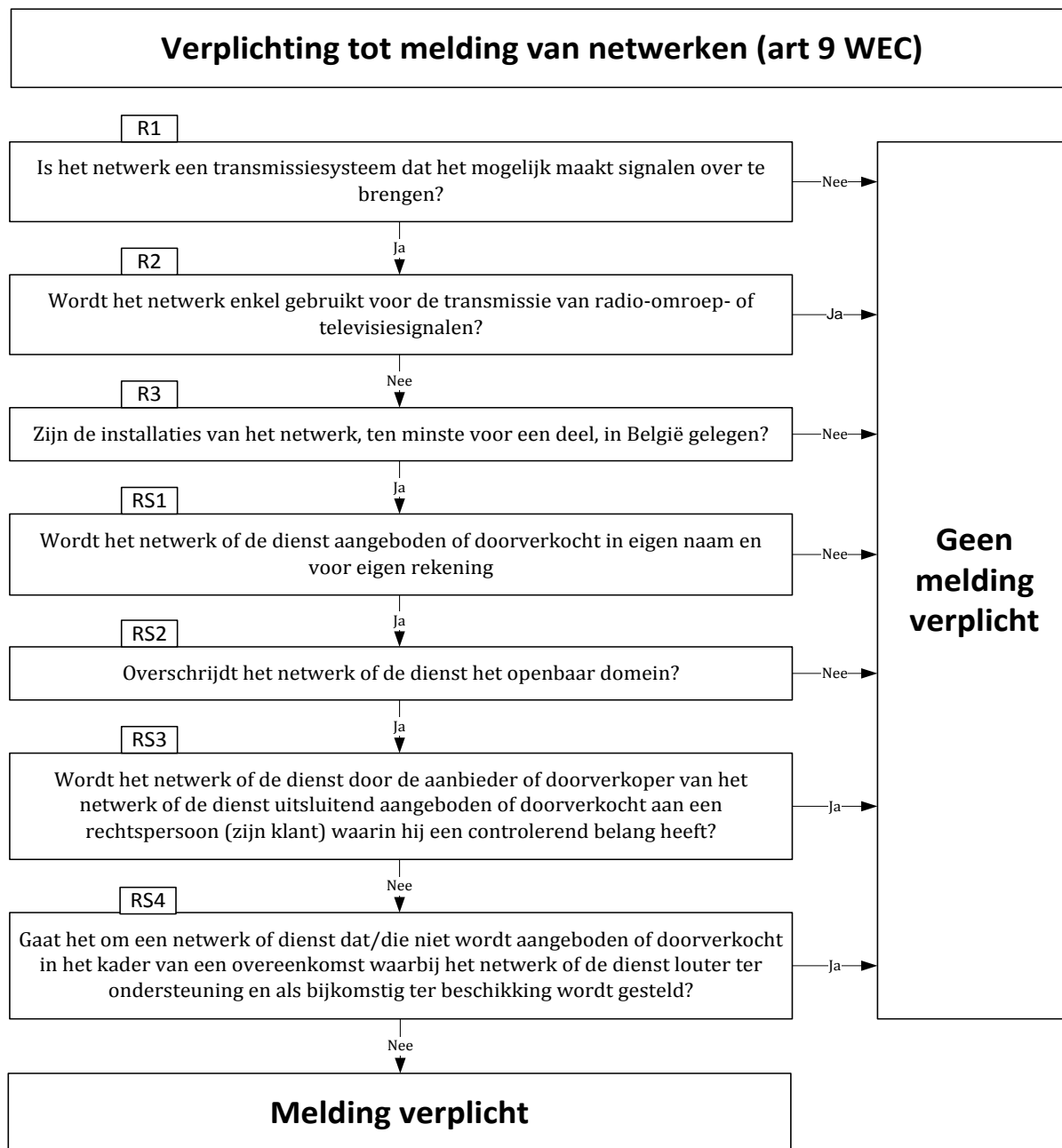
In artikel 9 van de wet is er geen vrijstelling voor het occasionele aanbieden of doorverkopen van elektronische-communicatienetwerken of -diensten (bijvoorbeeld het aanbieden van wifi tijdens grote evenementen), zodat zelfs in die gevallen een melding bij het BIPT als operator verplicht is.

Onderzoek van de principes

Op basis van de principes die in het vorige deel uiteengezet zijn, heeft het BIPT een reeks vragen opgesteld waarmee het mogelijk is te bepalen of een melding bij het BIPT als operator verplicht is.

Elektronische-communicatienetwerken

Figuur 1 is een model van de vragen met betrekking tot de kennisgevingsplicht als operator van een elektronische-communicatienetwerk.

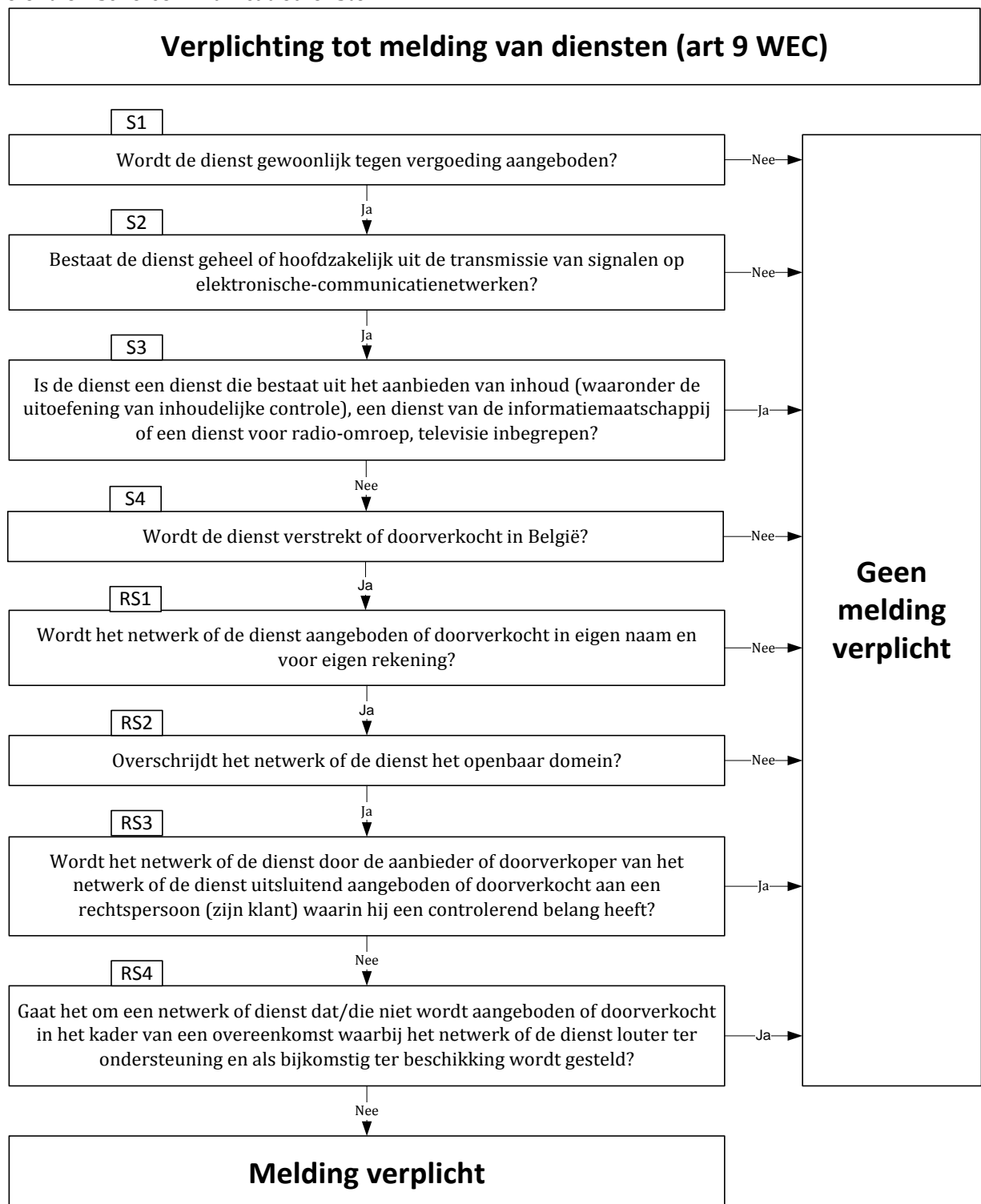


Figuur 1 - Kennisgeving elektronische-communicatienetwerken

De afkorting R wijst erop dat het gaat om een specifieke vraag voor de netwerken en RS dat het gaat om een vraag die zowel op netwerken als diensten voor elektronische communicatie betrekking heeft

Elektronische-communicatiediensten

Figuur 2 is een model van de vragen met betrekking tot de kennisgevingsplicht als operator van elektronische-communicatiediensten.



Figuur 2 - Kennisgeving van elektronische-communicatiediensten

De afkorting S wijst erop dat het gaat om een specifieke vraag voor de diensten en RS dat het gaat om een vraag die zowel op netwerken als diensten voor elektronische communicatie betrekking heeft

Illustratie van de principes

Voorbeelden van antwoord in verband met het begrip "elektronische-communicatienetwerk"

- R1. *Is het netwerk een transmissiesysteem dat het mogelijk maakt signalen over te brengen?*
De architectuur kan bijvoorbeeld berusten op kabels (koper of glasvezel), radiogolven, optische of andere elektromagnetische middelen waaronder satellietnetwerken, vaste (circuit- en pakketgeschakelde, met inbegrip van internet) en mobiele terrestrische netwerken en elektriciteitsnetten.
- R2. *Wordt het netwerk enkel gebruikt voor de transmissie van radio-omroep- of televisiesignalen?*
Zodra een netwerk wordt gebruikt voor de transmissie van andere signalen dan voor radio- en televisieomroep, is het antwoord op de vraag negatief.
- R3. *Zijn de installaties van het netwerk, ten minste voor een deel, in België gelegen?*
Een operator met hoofdzetel in België, maar die geen netwerk of deel van een netwerk op Belgische bodem zou bezitten, moet zich niet melden als operator. Voorbeeld: een aanbieder van een dienst voor satelliettelefonie die niet over apparatuur (zoals grondstations) beschikt in België, moet zich niet melden als netwerkoperator, omdat zijn netwerk zich in de ruimte bevindt, wat buiten het Belgische rechtsgebied valt.

Voorbeelden van antwoord in verband met het begrip "elektronische-communicatiedienst"

- S1. *Wordt de dienst gewoonlijk tegen vergoeding aangeboden?*
Het antwoord is positief zodra er voor de dienst een directe of indirecte vergoeding wordt ontvangen. Dat kan bijvoorbeeld een consumptie zijn in een cafe waar internettoegang (wifi) wordt aangeboden, een banner op een website, de belasting die door de inwoners van een stad worden betaald. Bijgevolg wil de kosteloosheid voor de eindgebruiker niet noodzakelijk zeggen dat de elektronische-communicatiedienst niet vergoed wordt.
- S2. *Bestaat de dienst geheel of hoofdzakelijk uit de transmissie van signalen op elektronische-communicatienetwerken?*
Telefonie en internettoegang zijn typische voorbeelden van diensten die gebaseerd zijn op de transmissie van signalen.
- S3. *Is de dienst een dienst die bestaat uit het aanbieden van inhoud (waaronder de uitoefening van inhoudelijke controle), een dienst van de informatiemaatschappij of een dienst voor radio-omroep, televisie inbegrepen?*
Iemand die een dienst aanbiedt voor het hosten van websites moet zich niet bij het BIPT melden als operator.
- S4. *Wordt de dienst verstrekt of doorverkocht in België?*
Een operator met hoofdzetel in België, maar die geen dienst op Belgische bodem aanbiedt, moet zich niet melden als operator. Een operator waarvan de hoofdzetel niet in België ligt en die een dienst aanbiedt die beschikbaar is op Belgische bodem, moet zich melden als operator, zelfs wanneer het contract met de eindgebruiker in het buitenland is gesloten (bijvoorbeeld via het internet).

Voorbeelden van antwoord in verband met het begrip "elektronische-communicatienetwerk en -dienst"

- RS1. *Wordt het netwerk of de dienst aangeboden of doorverkocht in eigen naam en voor eigen rekening?*
Onder "eigen naam" moet worden verstaan onder zijn naam of onder een van zijn merken.
- RS2. *Overschrijdt het netwerk of de dienst het openbaar domein?*
Het begrip openbaar domein omvat in ieder geval de openbare weg. Bijgevolg en ter illustratie moet een gemeente die permanent of tijdelijk een draadloze internettoegang (wifi) zou aanbieden op de openbare weg zich bij het BIPT melden als operator.
Bibliotheken, hotels, cafés, winkelcentra maken bijvoorbeeld geen deel uit van het openbaar domein. Het begrip openbaar domein zal worden verduidelijkt in een latere versie van deze mededeling.
Bovendien heeft de wetgever het aanbieden of het doorverkopen door een operator van een dienst of netwerk voor elektronische communicatie op privédomein of binnen de privé-eigendom van een derde (bijvoorbeeld het aanbieden van wifi in een bank, luchthaven of winkelcentrum) niet willen onttrekken aan de toepassing van de wet.
- RS3. *Wordt het netwerk of de dienst door de aanbieder of doorverkoper van het netwerk of de dienst uitsluitend aangeboden of doorverkocht aan een rechtspersoon (zijn klant) waarin hij een controlerend belang heeft?*
Het antwoord op de vraag is positief, bijvoorbeeld "voor de elektronische-communicatiediensten en -netwerken die aangeboden worden binnen de context van een financiële groep, namelijk een moederonderneming aan haar dochteronderneming(en)"³.
- RS4. *Gaat het om een netwerk of dienst dat/die niet wordt aangeboden of doorverkocht in het kader van een overeenkomst waarbij het netwerk of de dienst louter ter ondersteuning en als bijkomstig ter beschikking wordt gesteld?*
In dat geval moet men een overeenkomst tussen de twee partijen hebben, waarvan het hoofddoel niet bestaat in het aanbieden van het netwerk of de dienst voor elektronische communicatie.
Het antwoord op de vraag is positief, bijvoorbeeld voor:
- "elektronische-communicatiediensten en -netwerken die aangeboden worden in het kader van een samenwerkingsverband tussen een groep van zelfstandigen, bijvoorbeeld een groepspraktijk of een associatie van advocaten"⁴.
 - "netwerken of diensten bestemd voor gebruik door leden van een groep van ondernemingen of van een coöperatieve vennootschap, netwerken voor de afhandeling van schadevorderingen tussen (her)verzekeraars, beveiligde netwerken voor de uitwisseling van financiële informatie, een netwerk van een universiteit en de verbonden organisaties, een bank en haar zelfstandige agenten, ondernemingen die hun IT-activiteiten onderbrengen in een aparte vennootschap"⁵

³ Parl. St. Kamer, Doc 51, 2518/007, p. 3-4.

⁴ Parl. St. Kamer, Doc 51, 2518/007, p. 3-4

⁵ Parl. St. Kamer, Doc 51, 2873/002, p. 1-2