

Brussel, 25 mei 2018
(OR. en)

9079/18

**Interinstitutioneel dossier:
2017/0003 (COD)**

LIMITE

**TELECOM 144
COMPET 322
MI 362
DATAPROTECT 97
CONSOM 146
JAI 438
DIGIT 98
FREMP 78
CYBER 106
CODEC 798**

NOTA

van:	het voorzitterschap
aan:	het Comité van permanente vertegenwoordigers/de Raad
Nr. Comdoc.:	5358/17 TELECOM 12 COMPET 32 MI 45 DATAPROTECT 4 CONSOM 19 JAI 40 DIGIT 10 FREMP 3 CYBER 10 IA 12 CODEC 52
Betreft:	Voorstel voor een verordening van het Europees Parlement en de Raad met betrekking tot de eerbiediging van het privéleven en de bescherming van persoonsgegevens in elektronische communicatie, en tot intrekking van Richtlijn 2002/58/EG (richtlijn privacy en elektronische communicatie) Voortgangsverslag/Oriënterend debat

Het voorzitterschap heeft voor de Raad TTE van 8 juni 2018 een voortgangsverslag en een oriënterend debat over bovengenoemd dossier op het programma gezet. Teneinde de ministers te informeren over de tot dusver gemaakte vorderingen en een beeld te geven van de punten die nader moeten worden besproken, heeft het voorzitterschap bijgaand voortgangsverslag opgesteld (Bijlage I). De delegaties treffen in Bijlage II de voorgestelde vragen aan voor het ministeriële beleidsdebat.

Het Coreper/de Raad zal worden verzocht nota te nemen van het voortgangsverslag in Bijlage I. De Raad zal worden verzocht in te gaan op de vragen in Bijlage II.

Voortgangsverslag over het voorstel voor een verordening betreffende privacy en elektronische communicatie

Het onderhavige verslag is opgesteld onder verantwoordelijkheid van het Bulgaarse voorzitterschap en laat specifieke aandachtspunten en verdere opmerkingen van de afzonderlijke delegaties onverlet. Het schetst de werkzaamheden die tot dusver in de voorbereidende Raadsinstanties zijn verricht en belicht de huidige stand van zaken bij de bespreking van het in hoofde genoemde voorstel.

I. INLEIDING

1. De Commissie heeft het voorstel voor een verordening inzake privacy en elektronische communicatie op 10 januari 2017 goedgekeurd ter vervanging van de huidige e-privacyrichtlijn¹. Het voorstel is een van de maatregelen waarin de strategie voor een digitale eengemaakte markt² voorziet om het vertrouwen in en de veiligheid van de digitale eengemaakte markt te versterken.
2. In het Europees Parlement nam de hoofdcommissie LIBE op 19 oktober 2017 haar verslag aan, samen met het mandaat om interinstitutionele onderhandelingen te beginnen. Dit werd op 26 oktober 2017 bevestigd bij stemming in de plenaire vergadering. De rapporteur voor dit dossier is Birgit Sippel (S&D, Duitsland).
3. In de Raad is de bespreking van het voorstel het werk geweest van de Groep telecommunicatie en informatiemaatschappij (hierna WP TELE genoemd). De Raad TTE heeft in zijn zittingen van 9 juni³ en 4 december⁴ 2017 nota genomen van de vooruitgang die is geboekt onder respectievelijk het Maltese en het Estse voorzitterschap.

¹ Richtlijn 2002/58/EG van het Europees Parlement en de Raad van 12 juli 2002 betreffende de verwerking van persoonsgegevens en de bescherming van de persoonlijke levenssfeer in de sector elektronische communicatie (richtlijn privacy en elektronische communicatie)

² Doc. 8672/15

³ Doc. 9324/17

⁴ Doc. 14374/17 + COR 1

4. De intensieve besprekingen zijn onder het Bulgaarse voorzitterschap voortgezet. WP TELE heeft het voorstel tijdens 6 volledige vergaderdagen besproken. Bovendien heeft het voorzitterschap twee gezamenlijke vergaderingen belegd van WP TELE en DAPIX — Vrienden van het voorzitterschap over gegevensbewaring (hierna FoP DAPIX) over elementen die relevant zijn voor beide formaties. Het voorzitterschap heeft de besprekingen aangestuurd middels diverse optienota's⁵ en heeft een aantal compromisteksten⁶ opgesteld. Het voorzitterschap is van oordeel dat er aanzienlijke vooruitgang is geboekt in het dossier en is de delegaties dankbaar voor hun constructieve aanpak in deze context. Op basis van de besprekingen in WP TELE en de schriftelijke opmerkingen die de delegaties hebben ingediend, heeft het voorzitterschap het onderhavige voortgangsverslag opgesteld.

II. STAND VAN ZAKEN IN DE RAAD

i. Toepassingsgebied en verband met de algemene verordening gegevensbescherming (AVG)⁷

5. Tijdens de besprekingen en in de schriftelijke opmerkingen van de lidstaten is de kwestie van het toepassingsgebied van het voorstel en het verband ervan met de AVG herhaaldelijk aan de orde gesteld. Er zijn vragen gesteld over de bescherming van de inhoud van elektronische communicatie, en met name over het tijdstip waarop de bescherming, geboden door de verordening inzake privacy en elektronische communicatie, eindigt. Het voorzitterschap vindt dat de bescherming van inhoud moet worden verzekerd tijdens de volledige duur van de uitwisseling tussen eindgebruikers, tot het moment waarop de ontvanger zeggenschap verwerft over de inhoud. Na dat moment treedt de door de AVG geboden bescherming in werking. Hoewel veel delegaties dit beginsel lijken te steunen, moeten er passende bewoordingen worden gevonden die in voldoende mate technologie-neutraal zijn, maar uit juridisch oogpunt duidelijk zijn.

⁵ Documenten 5165/18, 5569/18, 5827/18

⁶ Documenten 6726/18, 7207/18, 7820/18, 8537/18

⁷ Verordening (EU) 2016/679

6. Aan de overwegingen zijn op verzoek van de delegaties verdere verduidelijkingen toegevoegd met betrekking tot de algemene relatie tussen de verordening inzake privacy en elektronische communicatie en de algemene verordening gegevensbescherming. Voorts heeft het voorzitterschap verduidelijkende tekst voorgesteld betreffende het toepassingsgebied van het voorstel, onder meer wat betreft de verwerking van elektronische-communicatie-inhoud door eindgebruikers na ontvangst of ten aanzien van elektronische-communicatiegegevens van overleden personen, die niet onder de verordening inzake privacy en elektronische communicatie vallen.

**ii. Verwerking van elektronische-communicatiegegevens (inhoud en metagegegevens)
(artikel 6, lid 1)**

7. Op basis van de besprekingen en de schriftelijke opmerkingen van de lidstaten is de toegestane verwerking van elektronische-communicatiegegevens voor het behoud en herstel van de veiligheid van de elektronische communicatienetwerken en -diensten uitgebreid met de mogelijkheid om gevallen van veiligheidsrisico's aan te pakken. In de overwegingen zijn verdere verduidelijkingen opgenomen met betrekking tot het begrip veiligheid als zodanig en met betrekking tot de toepassing van deze grond voor verwerking. De delegaties waren ingenomen met de verduidelijkingen maar verdere verfijning is wellicht noodzakelijk.

iii. Verwerking van elektronische-communicatiemetagegegevens (artikel 6, lid 2 en lid 3, onder a)

8. De toegestane verwerking van metagegegevens en het bereiken van een juiste balans tussen een hoog niveau van bescherming van de vertrouwelijkheid en voldoende stimulansen voor innovatie is één van de belangrijkste bekommernissen van de lidstaten. Vervolgens heeft het voorzitterschap verscheidene nieuwe vergunningen ingevoerd voor de verwerking van elektronische-communicatiemetagegegevens, met name ten behoeve van het beheer van het netwerk en de optimalisering ervan, en ten behoeve van statistische telling. Deze nieuwe gronden voor verwerking gaan gepaard met passende waarborgen, en aanvullende overwegingen geven nadere toelichting bij de toepassing ervan.

9. Voorts heeft het voorzitterschap andere gronden voor verwerking die reeds in de tekst stonden, verder gewijzigd of geherformuleerd, zoals verwerking ter bescherming van vitale belangen of voor de uitvoering van de overeenkomst.
10. Een aantal delegaties liet weten dat deze veranderingen de tekst in de juiste richting doen evolueren. Er moet echter nog verder aan worden gewerkt en er moeten misschien verdere gronden voor verwerking worden overwogen. Dit onderwerp blijft één van de gevoeligste.

iv. Bescherming van gegevens in eindapparatuur (artikel 8)

11. Ook wat betreft de bescherming van gegevens in eindapparatuur benadrukten de delegaties dat een evenwicht moet worden gevonden waarbij de privacy naar behoren wordt beschermd zonder dat legitieme bedrijfsmodellen worden ondermijnd. De besprekingen in WP TELE hebben ertoe geleid dat de algemene structuur van artikel 8, dat voorziet in de bescherming van gegevens die opgeslagen zijn in eindapparatuur van eindgebruikers, is gehandhaafd. Het gebruik van verwerkings- en opslagcapaciteit van eindapparatuur en het verzamelen van gegevens uit eindapparatuur van eindgebruikers, onder meer over de software en de hardware ervan, door een andere persoon dan de betrokken eindgebruiker, zijn verboden, behalve in duidelijk omschreven gevallen.
12. Het voorzitterschap heeft ten behoeve van het behouden of herstellen van de veiligheid van de diensten van de informatiemaatschappij, het voorkomen van fraude of het opsporen van technische storingen een nieuwe uitzondering op dit verbod ingevoerd. In een nieuwe overweging wordt nadere uitleg verstrekt, bijvoorbeeld over situaties waarin geen toestemming nodig is of over het feit dat de toegang tot websites afhankelijk wordt gesteld van instemming met de installatie van cookies.

v. Privacyinstellingen (artikel 10)

13. In het verlengde van de besprekingen heeft het voorzitterschap ingrijpende wijzigingen aangebracht in artikel 10 over privacyinstellingen. Hoewel in de tekst nog steeds is bepaald dat in de handel gebrachte software die elektronische communicatie mogelijk maakt, privacyinstellingen moet aanbieden, zijn de leveranciers van de software volgens de laatste versie van de tekst alleen verplicht om, op het tijdstip van de installatie of het eerste gebruik en wanneer de privacyinstellingen worden gewijzigd ingevolge updates, de eindgebruikers op de hoogte te brengen van deze instellingen en van de wijze waarop de eindgebruiker deze kan gebruiken. Krachtens deze bepaling moet de software de eindgebruiker ook de optie bieden om aan de privacyinstellingen herinnerd te worden. Voorts wordt in de tekst verduidelijkt dat deze bepaling niet van toepassing is op software die niet langer ondersteund wordt. Verdere verduidelijkingen aangaande aanbieders van websites die toelating vragen voor het installeren van cookies, ongeacht de privacyinstellingen, zijn in de preambule opgenomen.
14. Hoewel de delegaties algemeen gesproken tevreden waren met de richting die de nieuwe tekst uitgaat, hebben sommige nog steeds twijfels bij de meerwaarde van deze bepaling.

vi. Elementen in verband met gegevensbewaring (artikelen 2 en 11)

15. De kwestie van gegevensbewaring valt in eerste instantie onder de bevoegdheid van de Raad Justitie en Binnenlandse Zaken en is op werkgroepniveau besproken in het kader van de FoP DAPIX. De bespreking van een aantal elementen van gemeenschappelijk belang, met name de beperkingen van rechten en verplichtingen, in verband met het toepassingsgebied van de verordening inzake privacy en elektronische communicatie, heeft plaatsgevonden in twee gezamenlijke vergaderingen van de WP TELE en Fop DAPIX.

16. Op basis van de opmerkingen van de delegaties heeft het voorzitterschap verscheidene wijzigingen aangebracht. In de nieuwe tekst worden activiteiten in verband met de nationale veiligheid en defensie van het toepassingsgebied van het voorstel uitgesloten. In het tekstvoorstel worden nieuwe algemene openbare belangen toegevoegd op grond waarvan het nationaal recht of het Unierecht de in het voorstel opgenomen rechten en verplichtingen kan inperken, ter bescherming van de datasubjecten of de rechten en vrijheden van anderen en de tenuitvoerlegging van civielrechtelijke vorderingen. Voorts heeft het voorzitterschap een specifieke verwijzing naar de door AVG geboden waarborgen toegevoegd.
17. De delegaties waren tevreden over de door het voorzitterschap gekozen koers, maar er moet nog worden gewerkt aan de tekst.

vii. Uitzonderingen op de weergave en beperking van de identificatie van het oproepende en doorverbonden nummer en toegang tot hulpdiensten (artikel 13)

18. De besprekingen en de voorgestelde wijzigingen betreffende artikel 13 hadden vooral betrekking op de aan eindgebruikers geboden mogelijkheid inkomende oproepen te weigeren zonder dat de weergave van het oproepende nummer wordt tenietgedaan in geval van noodcommunicatie. Verdere aangebrachte wijzigingen beogen tevens te voorzien in de mogelijkheid toegang te krijgen tot de eindapparatuur van een eindgebruiker die een noodhulpdienst belt teneinde diens locatie te verkrijgen, zodat aan een dergelijke oproep het passende gevolg kan worden gegeven.

vii. Algemeen beschikbare telefoongidsen (artikel 15)

19. De tekst die aanbieders van op nummers gebaseerde interpersoonlijke communicatiediensten verplicht om van de eindgebruikers die natuurlijke personen zijn, de toestemming te verkrijgen om hun persoonsgegevens in de telefoongids op te nemen, blijft behouden. Verdere besprekingen hebben geleid tot de toevoeging van de mogelijkheid, voor de lidstaten, om van de toestemmingsverplichting af te wijken en bij wet te bepalen dat deze gegevens wel in de telefoongids mogen worden opgenomen, mits de betrokkenen het recht wordt verleend zich daartegen te verzetten.

20. Voor eindgebruikers die rechtspersonen zijn, blijft de tekst voorzien in de mogelijkheid bezwaar te maken tegen opneming in de telefoongids. In een nieuwe overweging wordt verduidelijkt dat eindgebruikers die natuurlijke personen zijn die in professionele hoedanigheid optreden, voor de toepassing van deze bepaling als rechtspersonen dienen te worden beschouwd.
21. De lidstaten maakten bezwaar met betrekking tot de adressaten van de verplichting eindgebruikers de middelen te geven om in een algemeen beschikbare telefoongids opgenomen gegevens te controleren, te corrigeren of te wissen. In de meest recente tekstversie blijft deze verplichting gelden voor de aanbieders van op nummers gebaseerde interpersoonlijke communicatiediensten. Op basis van de opmerkingen van de lidstaten heeft het voorzitterschap evenwel voorzien in de mogelijkheid, voor de lidstaten, om bij wet te bepalen dat deze verplichting geldt voor aanbieders van algemeen beschikbare telefoongidsen, hetzij naast, hetzij in de plaats van de aanbieders van op nummers gebaseerde interpersoonlijke communicatiediensten, en heeft het aldus opnieuw de soepelheid ingevoerd die de huidige richtlijn kenmerkt.
22. Voorts wordt in een nieuwe overgangsbepaling verduidelijkt dat de gegevens die reeds vóór de inwerkingtreding van de ePrivacyrichtlijn in een algemeen beschikbare telefoongids waren opgenomen, in een dergelijke telefoongids mogen blijven staan tenzij de eindgebruiker daartegen bezwaar maakt.
23. Deze bepaling lijkt de goedkeuring van de meeste delegaties weg te dragen.

viii. Ongewenste communicatie en directmarketingberichten (artikel 16)

24. Na uitvoerige bespreking en op basis van de schriftelijke opmerkingen van de lidstaten werd de tekst over ongewenste communicatie en directmarketingberichten verder gestroomlijnd. Wat betreft op eigen klanten gerichte direct marketing biedt de nieuwe tekst de lidstaten de mogelijkheid bij wet een maximumperiode te bepalen tijdens welke de contactgegevens van de klant voor direct marketingdoeleinden mogen worden gebruikt.

25. Gevolg gevend aan de opmerkingen van de lidstaten werd het "aanbieden" van direct marketingberichten uit het toepassingsgebied van het artikel en uit de overeenkomstige overwegingen geschrapt. Voorts wordt met betrekking tot het toepassingsgebied van de bepaling in een overweging verduidelijkt dat het op een website tonen van reclameboodschappen aan het grote publiek daar niet onder valt.
26. De delegaties lijken deze bepaling over het algemeen te steunen. Het hiervoor beschreven punt moet misschien nog verder worden besproken.

ix. Toezichthoudende autoriteiten (artikel 18)

27. In de huidige tekst is bepaald dat de autoriteiten die verantwoordelijk zijn voor het toezicht op de toepassing van Verordening (EU) nr. 2016/679 ook verantwoordelijk zijn voor het toezicht op de toepassing van hoofdstuk II van de ePrivacyverordening. De lidstaten moeten het toezicht op de toepassing van hoofdstuk III toevertrouwen aan de toezichthoudende autoriteiten die over de nodige deskundigheid en onafhankelijkheid beschikken. Zij moeten de bevoegdheid hebben om te voorzien in rechtsmiddelen en administratieve geldboetes op te leggen zoals voorgeschreven door hoofdstuk V van het voorstel.
28. Na verdere besprekingen hierover, en hoewel sommige delegaties de huidige tekst over het algemeen konden steunen, is het duidelijk dat de meeste delegaties streven naar meer flexibiliteit wat de toezichthoudende autoriteiten betreft en dat dit punt nog verder moet worden besproken. Het voorzitterschap wenst te beklemtonen dat bij de verdere werkzaamheden rekening moet worden gehouden met de verplichtingen die voortvloeien uit artikel 8, lid 3, van het Handvest en artikel 16, lid 2, van het VWEU.

Vragen voor een oriënterend debat in de Raad TTE (8 juni 2018)

Zoals uitvoerig is toegelicht in het voortgangsverslag in bijlage I, is tijdens de laatste 16 maanden aanzienlijke vooruitgang geboekt met de technische besprekingen, niettegenstaande de complexe en gevoelige aard ervan. Het laatste tekstvoorstel van het voorzitterschap staat in document 8537/18. Teneinde het voorstel tot een gemeenschappelijk standpunt van de Raad te kunnen omvormen, wenst het voorzitterschap aansturing van de ministers op de volgende punten:

- 1) Bent u van mening dat de huidige aanpak van het voorzitterschap, die hierboven is beschreven wat betreft de toegestane verwerking van metagegevens (artikelen 5 en 6), een aanvaardbare basis is waarop kan worden voortgewerkt? Welke andere verbeteringen zijn mogelijk?*
- 2) Is volgens u de aanpak met betrekking tot de bescherming van eindapparatuur en privacyinstellingen (artikelen 8 en 10) een aanvaardbare basis waarop kan worden voortgewerkt?*
- 3) Bevordert het meest recente compromisvoorstel van het voorzitterschap volgens u het concurrentievermogen van de Europese industrie door innovatieve diensten te leveren en tegelijkertijd het vertrouwelijke karakter van de communicaties van de burgers en de bescherming van de gegevens van de burgers (of gevoelige gegevens) te waarborgen?*
