

Besluit Openbaar

Ons kenmerk: ACM/DTVP/2017/205487_OV
Zaaknummer: 17.0475.53
Datum: 26 september 2017

Besluit van de Autoriteit Consument en Markt tot afwijzing van het handhavingsverzoek van Bits of Freedom. Bits of Freedom verzocht de ACM handhavend op te treden tegen de dienst Datavrije Muziek van T-Mobile Netherlands B.V. wegens overtreding van artikel 3, eerste, tweede en derde lid, van de netneutraliteitsverordening (ongoorloofde beperking van eindgebruikersrechten en non-discriminatie-beginsel).

Samenvatting

1. Sinds 10 oktober 2016 staat de dienst Datavrije Muziek van T-Mobile Netherlands B.V. (hierna: T-Mobile) in de Nederlandse markt. Deze dienst kan worden gebruikt door klanten van T-Mobile die een databundel van 6 GB of meer of een Go Up-abonnement van 10 GB afnemen. Met de dienst Datavrije Muziek kan gratis muziek worden gestreamd via de aangesloten muziekstreamingdiensten. Het dataverkeer dat wordt gebruikt voor de dienst Datavrije Muziek gaat niet ten koste van de databundel. De data voor overige internetdiensten¹ gaat wel van de bundel af. Deze vorm van tariefdifferentiatie wordt “zero-rating” genoemd.
2. Bits of Freedom heeft bij de Autoriteit Consument en Markt (hierna: ACM) een handhavingsverzoek ingediend tegen de dienst Datavrije Muziek. Daarin wordt de ACM kort gezegd gevraagd om handhavend op te treden tegen de dienst Datavrije Muziek van T-Mobile wegens strijd met artikel 3, eerste, tweede en derde lid, van de netneutraliteitsverordening.
3. In dit besluit oordeelt de ACM dat de dienst Datavrije Muziek in overeenstemming is met artikel 3, eerste, tweede en derde lid, van de netneutraliteitsverordening. Het handhavingsverzoek van Bits of Freedom wordt daarom afgewezen.

¹ Internetdiensten zijn diensten die worden aangeboden op het internet, zoals bijvoorbeeld chatdiensten, e-maildiensten, zoekmachines, muziekdiensten, online-spellen, nieuwsgroepen, streaming media etc.

1 Inleiding

4. Op 10 oktober 2016 heeft T-Mobile de dienst Datavrije Muziek in de markt gezet.² Met de dienst Datavrije Muziek kan in Nederland muziek worden gestreamd via de aangesloten muziekstreamingdiensten. De dienst Datavrije Muziek zit voor bestaande én nieuwe klanten van T-Mobile standaard bij de volgende abonnementen:
1. Go Up-abonnement van 10 GB;
 2. Stel Samen & Stel Bij abonnement met een databundel van 6 GB of hoger;
 3. Stel Samen & Stel Bij Tablet abonnement met een databundel van 6 GB of hoger; en
 4. Stel Samen & Stel Bij Zakelijk abonnement met een databundel van 6 GB of hoger.³
5. Dataverkeer dat wordt gebruikt voor de dienst Datavrije Muziek gaat niet ten koste van de databundel. De data voor overige internetdiensten gaat wel van de bundel af. Als de databundel op is, wordt de snelheid van al het verkeer – dus ook de data die onder Datavrije Muziek valt – teruggezet tot een lagere snelheid.
6. De ACM oordeelde op 9 december 2016⁴ dat de dienst in strijd was met artikel 3, tweede en derde lid, van de netneutraliteitsverordening en artikel 7.4a, derde lid, van de Telecommunicatiewet (hierna: Tw). De ACM gelastte T-Mobile in dit besluit te stoppen met het aanbieden en het uitvoeren van de dienst Datavrije Muziek op verbeurte van een dwangsom.
7. T-Mobile stelde tegen het besluit van de ACM rechtstreeks beroep in bij de rechtbank Rotterdam. Op 20 april 2017 oordeelde de rechtbank Rotterdam dat zero-rating inderdaad categorisch verboden is in de Tw, maar dat dit Nederlandse verbod niet geldt, omdat Nederland vanwege de Europese netneutraliteitsverordening niet bevoegd was daarover iets te regelen. Uit de netneutraliteitsverordening bleek volgens de rechtbank Rotterdam ook niet dat zero-rating zonder meer verboden is.⁵ Daarover overwoog de rechtbank het volgende:
- “Uit de totstandkomingsgeschiedenis van de netneutraliteitsverordening komt duidelijk naar voren dat de Uniewetgever – ondanks pogingen daartoe van Nederland – niet van zins is geweest om een categorisch verbod van “zero-rating” in de verordening op te nemen. In de tekst van artikel 3 van de netneutraliteitsverordening is een dergelijk verbod dan ook niet opgenomen.”⁶*

² Zie hiervoor een e-mail van T-Mobile van 1 november 2016 met kenmerk ACM/DTVP/2016/309186.

³ Printscreen 15 augustus 2017 (zie bijlage 1).

⁴ Kenmerk: ACM/DTVP/2017300516.

⁵ [https://www.rechtspraak.nl/Organisatie-en-contact/Organisatie/Rechtbanken/Rechtbank-](https://www.rechtspraak.nl/Organisatie-en-contact/Organisatie/Rechtbanken/Rechtbank-Rotterdam/Nieuws/Paginas/Nederlands-verbod-op-zero-rating-in-strijd-met-Europese-netneutraliteitsverordening.aspx)

Rotterdam/Nieuws/Paginas/Nederlands-verbod-op-zero-rating-in-strijd-met-Europese-netneutraliteitsverordening.aspx

⁶ Rechtsoverweging 6.5 van de uitspraak van de rechtbank.

De rechtbank Rotterdam verklaarde de gronden van T-Mobile gegrond en vernietigde de last onder dwangsom, zoals deze was opgelegd door de ACM.

8. Na de uitspraak van de rechtbank Rotterdam heeft Bits of Freedom een handhavingsverzoek bij de ACM ingediend ten aanzien van de dienst Datavrije Muziek van T-Mobile. Hierin vraagt zij formeel om de dienst Datavrije Muziek van T-Mobile te verbieden op grond van de netneutraliteitsverordening. Daarom toetst de ACM de dienst Datavrije Muziek in dit besluit aan artikel 3, eerste, tweede en derde lid, van de netneutraliteitsverordening in samenhang met de BEREC Guidelines.⁷

2 Verloop van de procedure

9. Op 10 oktober 2016 heeft T-Mobile de dienst Datavrije Muziek gelanceerd.
10. Op 11 mei 2017 heeft Bits of Freedom een handhavingsverzoek ingediend bij de ACM.⁸ Dit handhavingsverzoek is op 16 mei 2017 doorgestuurd naar T-Mobile.⁹
11. De ACM heeft op 9 juni 2017 een zienswijze op het handhavingsverzoek gevraagd aan T-Mobile. Daarnaast heeft de ACM aanvullende vragen gesteld aan T-Mobile over de dienst Datavrije Muziek.¹⁰ T-Mobile heeft op 3 juli 2017 haar zienswijze ingediend bij de ACM en de vragen beantwoord.¹¹ Op 18 juli 2017 heeft de ACM de openbare versie hiervan doorgestuurd naar Bits of Freedom.¹²
12. Op 5 juli 2017 heeft de ACM Bits of Freedom in de gelegenheid gesteld het handhavingsverzoek mondeling nader toe te lichten.¹³ De ACM heeft het verslag van dit gesprek op 7 juli 2017 naar T-Mobile doorgestuurd.¹⁴
13. T-Mobile heeft op 10 juli 2017 een nadere toelichting gegeven ten kantore van de ACM op de zienswijze en antwoorden op de vragen van 3 juli 2017.¹⁵ Op 27 juli 2017 heeft de ACM de

⁷ BEREC Guidelines on the Implementation by National Regulators of European Net Neutrality Rules (BoR (16) 127; zie http://berec.europa.eu/eng/document_register/subject_matter/berec/regulatory_best_practices/guidelines/6160-berec-guidelines-on-the-implementation-by-national-regulators-of-european-net-neutrality-rules).

⁸ Kenmerk: ACM/DTVP/2017303678.

⁹ Kenmerk: ACM/DTVP/2017403158.

¹⁰ Kenmerk: ACM/DTVP/2017203468.

¹¹ Kenmerk: ACM/DTVP/2017305048.

¹² Kenmerk: ACM/DTVP/2017404870.

¹³ Kenmerk: ACM/DTVP/2017305159.

¹⁴ Kenmerk: ACM/DTVP/2017404594.

¹⁵ Kenmerk: ACM/DTVP/2017405736.

openbare versie hiervan doorgestuurd naar Bits of Freedom.¹⁶

3 Juridisch kader

14. Op 25 november 2015 is de netneutraliteitsverordening vastgesteld. Deze verordening is van toepassing met ingang van 30 april 2016.¹⁷

15. Artikel 3, eerste lid, van de netneutraliteitsverordening luidt als volgt:

“Eindgebruikers hebben het recht om toegang te krijgen tot informatie en inhoud en deze te delen, toepassingen en diensten te gebruiken en aan te bieden, en gebruik te maken van de eindapparatuur van hun keuze, ongeacht de locatie van de eindgebruiker of de aanbieder, en ongeacht de locatie, herkomst of bestemming van de informatie, inhoud, toepassing of dienst, via hun internettoegangsdienst.

Dit lid laat onverlet het Unierecht of het nationale recht dat in overeenstemming is met het Unierecht, met betrekking tot de rechtmatigheid van de inhoud, toepassingen of diensten.”

16. Artikel 3, tweede lid, van de netneutraliteitsverordening luidt als volgt:

“Overeenkomsten tussen aanbieders van internettoegangsdiensten en eindgebruikers over commerciële en technische voorwaarden en de kenmerken van internettoegangsdiensten zoals prijs, datavolumes of snelheid, en alle commerciële praktijken van aanbieders van internettoegangsdiensten, mogen de uitoefening van de in lid 1 bedoelde rechten van eindgebruikers niet beperken.”

17. Artikel 3, derde lid, van de netneutraliteitsverordening, voor zover hier van belang, luidt als volgt:

“Aanbieders van internettoegangsdiensten behandelen bij het aanbieden van internettoegangsdiensten alle verkeer op gelijke wijze, zonder discriminatie, beperking of interferentie, en ongeacht de verzender en de ontvanger, de inhoud waartoe toegang wordt verleend of die wordt verspreid, de gebruikte of aangeboden toepassingen of diensten, of de gebruikte eindapparatuur.”

18. Artikel 5, eerste lid, van de netneutraliteitsverordening luidt, voor zover hier van belang, als volgt:

¹⁶ Kenmerk: ACM/DTVP/2017405073.

¹⁷ Artikel 10, tweede lid, van de netneutraliteitsverordening.

“De nationale regelgevende instanties houden nauwlettend toezicht op en zorgen voor de naleving van de artikelen 3 en 4, en zij bevorderen de voortdurende beschikbaarheid van niet-discriminerende internettoegangsdiensten op kwaliteitsniveaus die stroken met de stand van de techniek. Daartoe kunnen de nationale regelgevende instanties voorschriften inzake technische kenmerken, minimale vereisten inzake de kwaliteit van de dienstverlening en andere passende en noodzakelijke maatregelen opleggen aan een of meer aanbieders van elektronische communicatie aan het publiek, met inbegrip van aanbieders van internettoegangsdiensten.”

19. Op 30 augustus 2016 heeft BEREC de hiervoor genoemde Guidelines vastgesteld.¹⁸
20. Artikel 15.1, derde lid, van de Tw, voor zover thans van belang, luidt als volgt:

“De Autoriteit Consument en Markt is belast met het toezicht op de naleving van het bepaalde bij of krachtens andere bepalingen van deze wet dan bedoeld in het eerste en tweede lid en het bepaalde bij of krachtens de roamingverordening en de netneutraliteitsverordening.”

4 Handhavingsverzoek Bits of Freedom

21. Bits of Freedom verzoekt de ACM om handhavend op te treden tegen de dienst Datavrije Muziek wegens strijd met artikel 3, eerste, tweede en derde lid, van de netneutraliteitsverordening.
22. De dienst Datavrije Muziek beperkt volgens Bits of Freedom de rechten van eindgebruikers. Volgens Bits of Freedom behandelt T-Mobile met haar aanbod van geselecteerde zero-rated muziekdiensten het internetverkeer van haar klanten niet altijd op dezelfde wijze. Bits of Freedom stelt dat klanten hierdoor worden geprikkeld bepaalde internetdiensten eerder te gebruiken dan andere diensten. T-Mobile beïnvloedt zodoende de keuze van eindgebruikers en beperkt daarmee hun vrijheid. Bovendien leiden de wijze waarop T-Mobile haar aanbod op de markt zet en de voorwaarden die hierop van toepassing zijn, volgens Bits of Freedom in de praktijk tot ongelijke behandeling van muziekstreamingdiensten op individueel niveau. Bits of Freedom stelt dat de voorwaarden van T-Mobile ingrijpend en niet transparant zijn. Hierbij voert Bits of Freedom onder andere aan dat niet elke aanbieder van een soortgelijke dienst op het internet zich zal kunnen aanmelden voor de dienst Datavrije Muziek. Sommige aanbieders van zulke diensten zullen niet op de hoogte zijn van het aanbod van T-Mobile, terwijl andere aanbieders de Nederlandse taal niet machtig zijn of niet akkoord kunnen gaan met de door T-Mobile gestelde voorwaarden.

¹⁸ BEREC Guidelines on the Implementation by National Regulators of European Net Neutrality Rules (BoR (16) 127).

5 Zienswijze T-Mobile

23. T-Mobile stelt zich op het standpunt dat met het aanbieden van de dienst Datavrije Muziek geen enkele netneutraliteitsregel wordt overtreden. Zij voert hiertoe in hoofdlijnen het volgende aan.
24. De netneutraliteitsverordening bevat geen (impliciet of expliciet) absoluut verbod op tariefdifferentiatie. Artikel 3, derde lid, eerste paragraaf, van de netneutraliteitsverordening moet worden gelezen in samenhang met de daaropvolgende paragrafen van het derde lid én in samenhang met artikel 3, tweede lid, van de netneutraliteitsverordening. Artikel 3, derde lid, van de netneutraliteitsverordening ziet op het beheer van internetverkeer en verbiedt als hoofdregel dat een aanbieder van internettoegangsdiensten verschillende typen internetverkeer technisch verschillend behandelt. Dit artikel stelt volgens T-Mobile geen regels ten aanzien van de commerciële behandeling van internetverkeer. Afspraken over de commerciële behandeling van internetverkeer moeten worden beoordeeld aan de hand van de normen die zijn neergelegd in artikel 3, tweede lid, van de netneutraliteitsverordening. Artikel 3, tweede lid, van de netneutraliteitsverordening staat een case-by-case benadering voor. De BEREC Guidelines sluiten hierbij aan.
25. T-Mobile stelt zich tevens op het standpunt dat evenmin sprake is van een overtreding van artikel 3, tweede lid, van de netneutraliteitsverordening. Aangezien de netneutraliteitsverordening geen absoluut verbod op tariefdifferentiatie bevat, kan niet worden gesteld dat iedere vorm van tariefdifferentiatie per se een ongeoorloofde beperking inhoudt van de in de netneutraliteitsverordening gewaarborgde eindgebruikersrechten.

6 Achtergrond

6.1 Inleiding

26. In dit hoofdstuk zet de ACM eerst de achtergrond van netneutraliteit uiteen. Daarna gaat de ACM in op de vraag waarom de BEREC Guidelines van toepassing zijn op de beoordeling van de dienst Datavrije Muziek aan de netneutraliteitsverordening. In hoofdstuk 7 toetst de ACM of de dienst Datavrije Muziek in overeenstemming is met de netneutraliteitsverordening in samenhang gezien met de BEREC Guidelines.

6.2 Achtergrond netneutraliteit

27. Het internet heeft zich de afgelopen decennia ontwikkeld tot een open platform voor innovatie met lage drempels voor eindgebruikers, aanbieders van inhoud, toepassingen en diensten en

aanbieders van internettoegangsdiensten.¹⁹ Het internet is ontworpen als een netwerk volgens het zogenoemde “end-to-end”-principe. Dit houdt in dat het internetverkeer tussen twee eindpunten (bijvoorbeeld een consument die internet gebruikt en een aanbieder van een muziekstreamingdienst) door de aanbieder van een internettoegangsdienst wordt doorgegeven zonder dat dit verkeer tussentijds wordt beïnvloed of aangepast. Door het “end-to-end”-principe zijn nieuwe diensten en toepassingen onmiddellijk bereikbaar voor eindgebruikers. Door het open karakter van het internet wordt de ontwikkeling van innovatieve diensten op het internet gestimuleerd.

28. De netneutraliteitsverordening strekt ertoe gemeenschappelijke regels vast te stellen om de gelijke en niet-discriminerende behandeling van het verkeer bij het aanbieden van internettoegangsdiensten, alsmede de daarmee verband houdende rechten van eindgebruikers, te waarborgen. Met deze verordening wordt beoogd de eindgebruikers te beschermen en tevens de ononderbroken werking van het internetecosysteem als motor van innovatie te waarborgen.²⁰

6.3 Toepassing BEREC Guidelines

29. Zoals vermeld toetst de ACM in dit besluit of de dienst Datavrije Muziek voldoet aan de netneutraliteitsverordening in samenhang gezien met de BEREC Guidelines. In de BEREC Guidelines staat over de toepassing hiervan het volgende:

“These BEREC Guidelines drafted in accordance with Article 5(3) of the Regulation are designed to provide guidance on the implementation of the obligations of NRA’s.”

30. Hieruit blijkt dat de BEREC Guidelines *guidance* moeten geven bij de toets aan de netneutraliteitsverordening. Naar aanleiding hiervan worden door de ACM alleen de randnummers uit de BEREC Guidelines in acht genomen die relevant zijn voor de beoordeling van de dienst Datavrije Muziek.

31. Ten aanzien van de BEREC Guidelines oordeelde de rechtbank in zijn uitspraak van 20 april 2017 als volgt:

“Deze Guidelines voorzien niet in een verbod van “zero-rating” voor, maar bieden een afwegingskader waarin kan worden beoordeeld of een dergelijke handelspraktijk al dan niet in strijd komt met de doelstellingen van de netneutraliteitsverordening. (...).”²¹

¹⁹ Verordening 2015/2120, overweging 3.

²⁰ Verordening 2015/2120, overweging 1.

²¹ Uitspraak rechtbank Rotterdam 20 april 2017, ECLI:NL:RBOT:2017:2940, rechtsoverweging 6.6.

7 Beoordeling dienst Datavrije Muziek

32. In onderliggend hoofdstuk beoordeelt de ACM of de dienst Datavrije Muziek zoals deze nu wordt aangeboden door T-Mobile, voldoet aan de eisen gesteld in de netneutraliteitsverordening in samenhang gezien met de BEREC Guidelines.²²

Zero-rating

33. De dienst Datavrije Muziek van T-Mobile is een voorbeeld van een commerciële dienst in de zin van artikel 3, tweede lid, van de netneutraliteitsverordening. Het tweede lid luidt als volgt:

“Overeenkomsten tussen aanbieders van internettoegangsdiensten en eindgebruikers over commerciële en technische voorwaarden en de kenmerken van internettoegangsdiensten zoals prijs, datavolumes of snelheid, en alle commerciële praktijken van aanbieders van internettoegangsdiensten, mogen de uitoefening van de in lid 1 bedoelde rechten van eindgebruikers niet beperken.” (onderstreping door de ACM)

34. In randnummer 40 van de BEREC Guidelines wordt zero-rating genoemd als een specifieke commerciële praktijk in de zin van artikel 3, tweede lid, van de netneutraliteitsverordening. In randnummer 40 van de BEREC Guidelines wordt zero-rating als volgt omschreven:

“There is a specific commercial practice called zero-rating. This is where an ISP applies a price of zero to the data traffic associated with a particular application or category of applications (and the data does not count towards any data cap in place on the IAS). There are different types of zero-rating practices which could have different effects on end-users and the open internet, and hence on the end-user rights protected under the Regulation.” (onderstreping door de ACM).

35. In randnummer 41 van de BEREC Guidelines staat dat zero-rating in ieder geval in strijd is met artikel 3, derde lid eerste en derde subparagraaf, van de netneutraliteitsverordening wanneer het gaat om het volgende:

“A zero-rating offer where all applications are blocked (or slowed down) once the data cap is reached except for the zero-rated application(s) would infringe Article 3(3) first (and third) subparagraph (see paragraph 55).”

²² In haar zienswijze op het handhavingsverzoek van Bits of Freedom verwijst T-Mobile in dit kader naar een e-mail van de ACM van 28 september 2016. In die e-mail wordt volgens T-Mobile door de ACM geoordeeld dat de dienst Datavrije Muziek in overeenstemming is met artikel 3, tweede lid, van de netneutraliteitsverordening en de daarop betrekking hebbende passages uit de BEREC Guidelines. De ACM wijst er op dat zij in deze e-mail hierover slechts een voorlopig oordeel heeft gegeven en daarbij ook een voorbehoud heeft gemaakt. In onderhavig besluit geeft de ACM een definitief oordeel over of de dienst Datavrije Muziek in overeenstemming is met de netneutraliteitsverordening en de BEREC Guidelines.

36. Voorgaande is niet van toepassing op de dienst Datavrije Muziek van T-Mobile, omdat T-Mobile de dienst Datavrije Muziek op dezelfde manier behandelt als andere diensten en toepassingen zodra de maandelijkse limiet voor internetgebruik is behaald. Op de website van T-Mobile staat hierover het volgende (peildatum 15 augustus 2017):

*“Waarom wordt mijn snelheid verlaagd als mijn internetbundel op is?
Alle providers moeten al het internetverkeer met dezelfde snelheid doorgeven. Dit heeft te maken met de wetgeving rondom netneutraliteit. Dus als je internetbundel op is, dan verlagen wij de internetsnelheid en ook de snelheid van Datavrije Muziek.*

Doel van de verordening

37. Voor de beoordeling van de dienst Datavrije Muziek moet volgens de BEREC Guidelines worden getoetst of de dienst Datavrije Muziek in overeenstemming is met het doel van de netneutraliteitsverordening. Dit blijkt uit randnummer 43 van de BEREC Guidelines. Daarin staat het volgende:

“When assessing such agreements or commercial practices like zero-rating in relation to Article 3(2), the assessment should take into account the aim of the Regulation to “safeguard equal and non-discriminatory treatment of traffic” (Article 1) and to “guarantee the continued functioning of the internet ecosystem as an engine of innovation” (Recital 1) as well as Recital 7, which directs intervention against agreements or commercial practices which, “by reason of their scale, lead to situations where end-users’ choice is materially reduced in practice”, or which would result in “the undermining of the essence of the end-users’ rights.”

38. Uit bovenstaande blijkt dat het doel van de netneutraliteitsverordening uit twee aspecten bestaat, namelijk het non-discriminatiebeginsel en het effect op eindgebruikersrechten. Hieronder toetst de ACM deze effecten.

7.1 Non-discriminatie beginsel

39. In deze paragraaf zet de ACM de dienst Datavrije Muziek van T-Mobile uiteen. Hierbij wordt ingegaan op de volgende aspecten:
- I. de abonnees van de dienst Datavrije Muziek;
 - II. de definitie die T-Mobile hanteert van het streamen van muziek;
 - III. de aanmeldprocedure voor muziekstreamingdiensten;
 - IV. de voorwaarden voor toelating voor muziekstreamingdiensten en
 - V. de muziekstreamingdiensten die wel of (nog) niet zijn aangesloten bij de dienst.

7.1.1 Uiteenzetting dienst Datavrije Muziek

Abonnees van de dienst Datavrije Muziek

40. De dienst Datavrije Muziek zit voor bestaande én nieuwe klanten van T-Mobile standaard bij de volgende abonnementen:
- Go Up-abonnement van 10 GB;
 - Stel Samen & Stel Bij abonnement met een databundel van 6 GB of hoger;
 - Stel Samen & Stel Bij Tablet abonnement met een databundel van 6 GB of hoger en
 - Stel Samen & Stel Bij Zakelijk abonnement met een databundel van 6 GB of hoger.
41. Zowel consumenten als zakelijke klanten kunnen de dienst Datavrije Muziek afnemen.²³ Het is een aanvullende dienst op het abonnement voor mobiele internettoegang.

Streamen van muziek

42. Het uitgangspunt van de dienst Datavrije Muziek is dat zero-rating wordt toegepast op één gehele categorie van applicaties, namelijk muziekstreamingdiensten. Met de dienst kan een abonnee volgens de website van T-Mobile 'muziek streamen via de aangesloten muziekstreamingdiensten'. T-Mobile bepaalt welke categorie wordt ge-zero-rate. T-Mobile geeft aan dat het bij het streamen van muziek gaat om het 'luisteren naar muziek/radio'.²⁴ Dit betekent dat de MB's die hiervoor worden gebruikt niet ten koste gaan van de databundel van de bij de dienst aangesloten eindgebruiker. Er gelden hierop een aantal uitzonderingen, namelijk:
- a. Als je naar artiesten of nummers zoekt,
 - b. Albumhoesjes die worden geladen bij het beluisteren of bij het opzoeken van muziek,
 - c. Als je je eigen muziek uploadt via het mobiele netwerk,
 - d. Als je een muziekstreamingdienst gebruikt die nog niet aangesloten is bij Datavrije Muziek,
 - e. Als je reclame luistert tijdens het streamen van muziek,
 - f. Als je YouTube filmpjes of in-app pagina's bekijkt (bijvoorbeeld bij QMusic).²⁵
 - g. Als je muziek downloadt bij de aangesloten muziekstreamingdiensten.²⁶

Aanmeldprocedure

43. Muziekstreamingdiensten kunnen zichzelf bij T-Mobile aanmelden of via abonnees van T-Mobile worden aangemeld. Dit laatste houdt in dat een abonnee aan T-Mobile doorgeeft dat

²³ Zakelijke klanten kunnen de dienst Datavrije Muziek afnemen bij een Go Up-abonnement of een Stel Samen & Stel Bij Zakelijke abonnement met een databundel van 6 GB of hoger. Dit blijkt uit de website van T-Mobile, printscreen 15 augustus 2017 (zie bijlage 1).

²⁴ Kenmerk: ACM/DTVP/2017305048.

²⁵ Printscreen 15 augustus 2017 (zie bijlage 1) en kenmerk: ACM/DTVP/2017305048.

²⁶ Kenmerk: ACM/DTVP/2017405736.

hij of zij een bepaalde muziekstreamingdienst graag aangesloten wil hebben bij de dienst Datavrije Muziek. T-Mobile geeft aan dat het doorlopen van de aanmeldprocedure naar verwachting vier tot zes weken duurt. De doorlooptijd van deze procedure is afhankelijk van verschillende factoren, zoals de snelheid waarop T-Mobile en de betreffende muziekstreamingdienst met elkaar communiceren. Dat betekent dat de doorlooptijd langer kan duren dan vier of zes weken. Muziekstreamingdiensten betalen er niet voor om te worden toegelaten tot de dienst. Voor een uitgebreide uiteenzetting van de aanmeldprocedure wordt verwezen naar bijlage 2.²⁷

44. Als T-Mobile en een muziekstreamingdienst overeenstemming hebben bereikt over toetreding tot de dienst Datavrije Muziek, sluiten deze partijen een overeenkomst. T-Mobile gebruikt hierbij een overeenkomst die inhoudelijk voor alle verschillende partijen hetzelfde is.²⁸ Deze overeenkomst is ook beschikbaar in het Engels.²⁹ Met deze overeenkomst beoogt T-Mobile te waarborgen dat de muziekstreamingdienst haar op de hoogte houdt van technische wijzigingen en zeker te stellen dat T-Mobile het logo van de muziekstreamingdienst mag gebruiken zodat de muziekstreamingdienst herkenbaar is voor abonnees op de dienst Datavrije Muziek.³⁰

Voorwaarden voor toelating voor muziekstreamingdiensten

45. Een voorwaarde om toegelaten te worden tot de dienst is dat het moet gaan om een openbaar toegankelijke muziekstreamingdienst. Dit houdt in dat een privéstreamingdienst niet wordt toegelaten tot de dienst Datavrije Muziek. Een voorbeeld van een privéstreamingdienst is een mediaserver waarmee een particulier zijn eigen muziek kan streamen van het ene apparaat naar het andere apparaat. Als een privéstreamingdienst wordt omgezet in een openbaar toegankelijke muziekstreamingdienst, kan deze dienst wel toetreden tot de dienst Datavrije Muziek. T-Mobile heeft ter illustratie hiervan communicatie overlegd die zij heeft gehad met een particulier die een privéstreamingdienst had en daarmee wilde aansluiten bij de dienst Datavrije Muziek.³¹
46. Een andere voorwaarde is dat T-Mobile de aangesloten muziekstreamingdiensten technisch moet kunnen herkennen.³² T-Mobile gebruikt hiervoor IP-adressen. Concreet betekent dit dat

²⁷ Kenmerk: ACM/DTVP/2017305048.

²⁸ Zie de bijlage bij de brief van T-Mobile (kenmerk: ACM/DTVP/2017305048).

²⁹ Kenmerk: ACM/DTVP/2017404755.

³⁰ Kenmerk: ACM/DTVP/2017305048.

³¹ Dit betreft een e-mailwisseling tussen de betreffende particulier en medewerkers van T-Mobile. T-Mobile heeft deze e-mailwisseling op 20 juli 2017 naar de ACM gestuurd. Kenmerk ACM//DTVP/2017/305591.

³² Dat heeft tot gevolg dat eindgebruikers die via een VPN verbinding de dienst Datavrije Muziek willen gebruiken, dit niet kunnen doen. Bij een VPN verbinding kan T-Mobile de eindgebruiker namelijk niet herkennen. Dat betekent onder

Besluit Openbaar

T-Mobile door middel van het IP-adres kan herkennen of een gebruiker muziek aan het streamen is of een andere dienst of toepassing gebruikt via het internet. Op deze manier kan T-Mobile zien of de dienst moet worden ge-zero-rate of dat het van de databundel van de eindgebruiker afgaat.

Muziekstreamingdiensten

47. Op peildatum 15 augustus 2017 zijn er 25 muziekstreamingdiensten aangesloten bij de dienst Datavrije Muziek.³³

Bandcamp nieuw!	Olympia Radio nieuw!
BesteHits.nl	Onlineradio.nl
Deezer	Puur NL
Digitally Imported nieuw!	Qmusic
Fantasy Radio nieuw!	Radio 8FM
Grand Prix Radio	Radio Esperando
HappyHardcore nieuw!	Radioguide.fm nieuw!
HitsNL	Radio Neerlandika
Hitz24	Spotify
Intense Radio	SoulRadio
MonsterHitMusic	Tidal
Napster	Universe Radio
Nederland.FM	

48. T-Mobile geeft op haar website aan welke partijen zich niet willen of kunnen aansluiten bij de dienst Datavrije Muziek. Op peildatum 15 augustus 2017 betrof dit de volgende organisaties:
- 22Tracks - Wil niet meedoen
 - Aha Radio - Geen muziekstreamdienst volgens de definitie van T-Mobile, maar organiseren content
 - Fun-x - Wil niet meedoen
 - Groove Music (Microsoft) - Wil niet meedoen
 - Mimi Music - Geen muziekstreamdienst volgens de definitie van T-Mobile
 - Mixcloud - Wil niet meedoen
 - Mixerbox - Biedt ook video aan
 - Plex - Privéstreaming-oplossing
 - SomaFM - Wil niet meedoen

andere dat T-Mobile niet kan zien of het überhaupt een abonnee van T-Mobile is. Ook een aangesloten muziekstreamingdienst kan geen gebruik maken van een VPN verbinding, omdat T-Mobile dan niet het IP adres van de betreffende muziekstreamingdienst kan achterhalen. Hierdoor kunnen muziekstreamingdiensten die een VPN verbinding gebruiken niet worden ge-zero-rate. Voor zover bekend bij de ACM doet deze situatie zich niet voor.

³³ Printscreen 15 augustus 2017 (zie bijlage 1).

7.1.2 Beoordeling ACM Datavrije Muziek aan het non-discriminatiebeginsel

49. Gelet op de wijze waarop T-Mobile de dienst Datavrije Muziek aanbiedt, is de ACM van oordeel dat deze dienst niet in strijd is met het non-discriminatiebeginsel zoals verwoord in het doel van de netneutraliteitsverordening. Dit is het geval omdat aanbieders van inhoud en toepassingen bij deze dienst gelijk worden behandeld binnen de categorie van muziekstreamingdiensten. Iedere openbaar toegankelijke muziekstreamingdienst kan zich namelijk aanmelden voor aansluiting bij de dienst. Ook zijn er voor muziekstreamingdiensten naar het oordeel van de ACM geen substantiële toetredingsdrempels om bij de dienst Datavrije Muziek te worden aangesloten. Hieronder wordt deze conclusie per aspect van de dienst besproken.

Strikte uitleg muziekstreamingdienst

50. Zoals uit voorgaande paragraaf blijkt zero-rate T-Mobile alleen het internetverkeer voor het streamen van muziek/radio via de aangesloten muziekstreamingsdiensten. Hierbij gelden de in randnummer 42 genoemde uitzonderingen. Dataverbruik voor deze uitzonderingen gaat wel ten koste van de databundel van de eindgebruiker. De uitzonderingen vallen niet onder de categorie 'muziek streamen'. Hiermee hanteert T-Mobile een strikte uitleg van de categorie muziekstreamingsdiensten die wordt ge-zero-rate. Bij zero-raten wordt er onderscheid gemaakt tussen dataverbruik dat wel en niet ten koste gaat van de databundel. Dat T-Mobile hierbij een strikte uitleg hanteert van de categorie die wordt ge-zero-rate is naar het oordeel van de ACM niet onredelijk.

Op de website van T-Mobile wordt duidelijk vermeld welke uitzonderingen er gelden.¹ Met betrekking tot de uitzonderingen (zie randnummer 42) merkt de ACM het volgende op. Het is belangrijk dat eindgebruikers duidelijk worden geïnformeerd over deze uitzonderingen. De ACM vindt het van belang dat T-Mobile hier ook in de toekomst duidelijk over blijft communiceren.

Openbare muziekstreamingdienst

51. Een voorwaarde voor muziekstreamingdiensten die T-Mobile hanteert bij het aanbieden van de dienst is dat het moet gaan om een openbaar toegankelijke muziekstreamingdienst. Dit is volgens de ACM geen onredelijke voorwaarde, omdat de muziekstreamingdienst anders überhaupt niet kan worden afgenomen door overige eindgebruikers. Als de muziekstreamingdienst niet openbaar wordt aangeboden dan heeft alleen de eindgebruiker die eigenaar is van de privéstreamingdienst toegang tot deze muziekdienst.

Technische voorwaarde

52. Een technische voorwaarde voor muziekstreamingdiensten die T-Mobile hanteert voor

aansluiting bij de dienst Datavrije Muziek is dat het internetverkeer te herkennen moet zijn door middel van het IP-adres. Deze voorwaarde zorgt ervoor dat T-Mobile in staat is om onderscheid te maken tussen internetverkeer dat moet worden ge-zero-rate en internetverkeer dat niet moet worden ge-zero-rate. Dit is volgens de ACM een redelijke voorwaarde, omdat T-Mobile op die manier weet welk verkeer moet worden ge-zero-rate en welk verkeer niet moet worden ge-zero-rate. Voor zover bekend bij de ACM levert deze voorwaarde geen materiële beperking op.

Overeenkomst

53. De overeenkomsten die T-Mobile sluit met de aangesloten muziekstreamingdiensten verschillen niet van elkaar. Er gelden geen extra eisen voor bepaalde muziekstreamingdiensten. Ook is de overeenkomst beschikbaar in het Engels. Hieruit blijkt volgens de ACM dat dit geen substantiële toegangdrempel is voor muziekstreamingdiensten en dat zij allemaal op dezelfde manier worden behandeld.

Aangesloten muziekstreamingdiensten

54. De ACM oordeelt dat veel verschillende muziekstreamingdiensten zijn aangesloten bij de dienst Datavrije Muziek. Partijen die niet mee willen doen, hadden dit wel gekund. Dit blijkt uit de informatie die T-Mobile hierover aan de ACM heeft verstrekt.³⁴ De lijst van aangesloten muziekstreamingdiensten laat zien dat een verscheidenheid aan openbaar toegankelijke muziekstreamingdiensten zich reeds heeft aangesloten bij de dienst Datavrije Muziek. T-Mobile treedt hierbij volgens de ACM dus niet op als poortwachter bijvoorbeeld door slechts bepaalde muziekstreamingsdiensten aan te laten sluiten.

7.2 Effect op eindgebruikersrechten

55. In deze paragraaf beoordeelt de ACM of de dienst Datavrije Muziek de rechten van eindgebruikers ondermijnt zoals verwoord in de netneutraliteitsverordening. Bij deze beoordeling maakt de ACM een onderscheid tussen eindgebruikersrechten van consumenten en zakelijke klanten van T-Mobile (7.2.1) en eindgebruikersrechten van aanbieders van inhoud en toepassingen³⁵ (7.2.3).

7.2.1 Effect op eindgebruikersrechten: consumenten en zakelijke klanten

56. Bij de beoordeling van het effect op eindgebruikersrechten van consumenten en zakelijke klanten van de dienst Datavrije Muziek moeten de randnummers 42, 45 en 46 van de BEREC Guidelines in acht worden genomen.

³⁴ Kenmerk: ACM/DTVP/2017305048.

³⁵ Aanbieders van inhoud en toepassingen zijn in dit geval de aanbieders van muziekstreamingdiensten.

57. Randnummer 42 van de BEREC Guidelines luidt als volgt:

“The ISP could either apply or offer zero-rating to an entire category of applications (e.g. all video or all music streaming applications) or only to certain applications thereof (e.g. its own services, one specific social media application, the most popular video or music applications). In the latter case, an end-user is not prevented from using other music applications. However, the zero price applied to the data traffic of the zero-rated music application (and the fact that the data traffic of the zero-rated music application does not count towards any data cap in place on the IAS) creates an economic incentive to use that music application instead of competing ones. The effects of such a practice applied to a specific application are more likely to “undermine the essence of the end-users’ rights” or lead to circumstances where “end-users’ choice is materially reduced in practice” (Recital 7) than when it is applied to an entire category of applications.”

58. Randnummer 45 van de BEREC Guidelines luidt als volgt:

“When assessing whether an ISP limits the exercise of rights of end-users, NRAs should consider to what extent end-users’ choice is restricted by the agreed commercial and technical conditions or the commercial practices of the ISP. It is not the case that every factor affecting end-users’ choices should necessarily be considered to limit the exercise of end-users’ rights under Article 3(1). [...]”

59. Randnummer 46 van de BEREC Guidelines luidt als volgt:

“In light of the aforementioned considerations, BEREC considers that a comprehensive assessment of such commercial and technical conditions may be required, taking into account in particular:

[...]

the effects on consumer and business customer end-user rights, which encompasses an assessment of inter alia:

- o whether there is an effect on the range and diversity of content and applications which consumer end-users may use³⁶ and, if so, whether the range and diversity of applications which end-users can choose from is reduced in practice;*
- o whether the end-user is incentivised to use, for example, certain applications;*
- o whether the IAS subscription contains characteristics which materially reduce end-user choice (see in more detail in paragraph 48).*

[...]”

60. Voor de beoordeling van de dienst Datavrije Muziek moet volgens de BEREC Guidelines ook

³⁶ “This may also concern the effect on freedom of expression and information, including media pluralism.”

worden gekeken naar het effect van de marktposities van de betrokken internettoegangsdiensten op eindgebruikersrechten. Dit blijkt uit randnummer 44 van de BEREC Guidelines. Daarin staat het volgende:

“Recital 7 also indicates that the assessment should take into account the “respective market positions of those providers of internet access services, and of the providers of content, applications and services, that are involved”.

61. In randnummer 46 van de BEREC Guidelines staat hier vervolgens over:

“In light of the aforementioned considerations, BEREC considers that a comprehensive assesement of such commercial and technical conditions may be required, taking into account in particular:

[...]

the market positions of the ISPs and CAPs involved - a limitation of the exercise of end-user rights is more likely to arise where an ISP or a CAP has a ‘strong’ market position (all else being equal) compared to a situation where the ISP or CAP has a ‘weak’ market position. The market positions should be analysed in line with competition law principles”.

[...]

the scale of the practice and the presence of alternatives - a practice is more likely to limit the exercise of end-user rights in a situation where, for example, many end-users are concerned and/or there are few alternative offers and/or competing ISPs for the end-users to choose from.”

7.2.2 Beoordeling ACM eindgebruikersrechten: consumenten en zakelijke klanten

62. De ACM is van oordeel dat de dienst Datavrije Muziek eindgebruikersrechten van consumenten en zakelijke klanten van T-Mobile zoals verwoord in het doel van de netneutraliteitsverordening niet beperkt. Bij het beoordelen van het effect op eindgebruikersrechten van consumenten en zakelijke klanten is het van belang om te kijken naar welke categorie diensten worden ge-zero-rate. In paragraaf 7.1.1. staat aangegeven welke categorie T-Mobile zero-rate bij de dienst Datavrije Muziek, hoe de aanmeldprocedure voor muziekstreamingdiensten werkt, welke voorwaarden hierbij gelden en welke muziekstreamingdiensten wel en niet zijn aangesloten. In paragraaf 7.1.2 heeft de ACM geoordeeld dat de dienst Datavrije Muziek niet in strijd is met het non-discriminatiebeginsel: muziekstreamingdiensten worden namelijk gelijk behandeld bij de dienst Datavrije Muziek.
63. Als gevolg van voorgaande wordt de keuze van eindgebruikers niet beperkt. De eindgebruikers hebben namelijk de keuze uit een grote verscheidenheid van muziekstreamingdiensten die worden ge-zero-rate via de dienst Datavrije Muziek. Dit is het geval, omdat de dienst toegankelijk is voor alle openbare muziekstreamingdiensten. Hierbij is

ook van belang dat abonnees van T-Mobile bij haar kunnen doorgeven dat zij een bepaalde muziekstreamingdienst aangesloten willen hebben bij de dienst Datavrije Muziek. Als dat het geval is en het gaat om een muziekstreamingdienst die nog niet is aangesloten, benadert T-Mobile deze partij actief en wordt de aanbieder van de muziekstreamingdienst uitgenodigd zich aan te melden voor de dienst Datavrije Muziek.³⁷ T-Mobile treedt hierbij niet op als poortwachter door bijvoorbeeld slechts bepaalde muziekstreamingsdiensten aan te laten sluiten. Voorgaande heeft tot gevolg dat het effect op de keuzemogelijkheden van eindgebruikers beperkt is. Het feit dat de dienst alleen beschikbaar is voor eindgebruikers met een databundel van 6 GB of hoger beperkt dit effect verder. Deze groep eindgebruikers heeft gezien de grootte van de databundel in dit abonnement de keuze om naast Datavrije Muziek ook gebruik te maken van andere diensten.

64. Tot slot is van belang dat eindgebruikers ook de mogelijkheid hebben om bij T-Mobile aan te geven dat zij juist geen gebruik willen maken van de dienst Datavrije Muziek. Dit kunnen eindgebruikers doen via de website of de My T-Mobile app.

7.2.3 Effect op eindgebruikersrechten van aanbieders van inhoud en toepassingen

65. Over de beoordeling van het effect van de dienst Datavrije Muziek op de eindgebruikersrechten van aanbieders van inhoud en toepassingen staat in randnummer 46 van de BEREC Guidelines het volgende:

“In light of the aforementioned considerations, BEREC considers that a comprehensive assessment of such commercial and technical conditions may be required, taking into account in particular:

[...]

the effects on CAP end-user rights, which encompasses an assessment of, inter alia:

- o whether there is an effect on the range and diversity of content and applications which CAPs provide³⁸ and to what extent the range and diversity of applications may not be effectively accessed;*
- o whether CAPs are materially discouraged from entering the market or forced to leave the market, or whether there are other material harms to competition in the market concerned (see in more detail in the fourth bullet of paragraph 48 with regard to offers);*
- o whether the continued functioning of the internet ecosystem as an engine of innovation is impacted, for example, whether it is the ISP that picks winners*

³⁷ Kenmerk: ACM/DTVP/2017305048.

³⁸“This may also concern the effect on freedom and pluralism of media.”

*and losers, and on the administrative and/or technical barriers for CAPs to enter into agreements with ISPs.
[...]*

66. In randnummer 7.1.2 is de ACM tot het oordeel gekomen dat de dienst Datavrije Muziek niet in strijd is met het non-discriminatiebeginsel zoals verwoord in het doel van de netneutraliteitsverordening. De verscheidenheid aan muziekstreamingsdiensten die aangesloten zijn bij de dienst Datavrije Muziek is een indicatie dat deze het aanbod van aanbieders van inhoud en toepassingen voor eindgebruikers niet beperkt. Bovendien kunnen eindgebruikers zelf muziekstreamingsdiensten aanmelden voor de dienst Datavrije Muziek.
67. Uit randnummer 48 van de BEREC Guidelines blijkt dat de invloed van zero-rating op de keuzes van eindgebruikers sterker is naarmate de databundel waarop deze wordt toegepast kleiner is. Dit randnummer luidt als volgt:

*“[...]
End-users of an IAS whose conditions include a lower (or zero) price for the data associated with a specific application or class of applications will be incentivised to use the zero-rated application or category of applications and not others.
Furthermore, the lower the data cap, the stronger such influence is likely to be.
[...]*

7.2.4 Beoordeling ACM eindgebruikersrechten: aanbieders van inhoud en toepassingen

68. De ACM is van oordeel dat de dienst Datavrije Muziek eindgebruikersrechten van aanbieders van inhoud en toepassingen niet beperkt zoals verwoord in het doel van de netneutraliteitsverordening. Zoals reeds in paragraaf 7.1 staat beschreven stelt T-Mobile haar dienst Datavrije Muziek open voor alle muziekstreamingsdiensten ongeacht hun marktpositie, zolang deze voldoen aan de door T-Mobile gestelde voorwaarden. Het overzicht van de 25 muziekstreamingsdiensten die deelnemen aan de dienst Datavrije Muziek in randnummer 47 tonen dit naar het oordeel van de ACM ook aan. Het aanbod van muziekstreamingsdiensten op deze lijst varieert van zowel muziekstreamingsdiensten die alleen in Nederland actief zijn, tot muziekstreamingsdiensten die internationaal actief zijn. Zoals reeds in randnummer 7.1.2 geconcludeerd vormen de toelatingsvoorwaarden tot de dienst Datavrije Muziek naar het oordeel van de ACM geen belemmering voor kleine muziekstreamingsdiensten om deel te nemen en treedt T-Mobile niet op als poortwachter door bijvoorbeeld slechts bepaalde muziekstreamingsdiensten aan te laten sluiten.
69. Uit de BEREC Guidelines blijkt dat de invloed van zero-rating op de keuzes van eindgebruikers sterker is naarmate de databundel waarop deze wordt toegepast kleiner is. Bij

een kleine databundel is het voor eindgebruikers aantrekkelijker om gebruik te maken van de muziekstreamingsdiensten die onderdeel uitmaken van de dienst Datavrije Muziek. Uit het overzicht in randnummer 47 blijkt dat de dienst Datavrije Muziek alleen beschikbaar is voor T-Mobile klanten met een databundel van 6 GB of hoger. Dat dit een vrij grote databundel is blijkt uit het feit dat de gemiddelde Nederlander 32 MB per dag gebruikt.³⁹ De prikkel voor deze groep eindgebruikers om alleen gebruik te maken van de muziekstreamingsdiensten die ge-zero-rate worden is niet sterk, omdat hun databundel groot genoeg is om ook gebruik te kunnen maken van andere diensten die niet worden ge-zero-rate. Gelet hierop worden de eindgebruikersrechten van aanbieders van inhoud en toepassingen naar het oordeel van de ACM niet beperkt.

7.3 Conclusie

70. Bits of Freedom heeft de ACM verzocht om handhavend op te treden tegen de dienst Datavrije Muziek van T-Mobile. Dit handhavingsverzoek wijst de ACM af. De ACM heeft de dienst Datavrije Muziek getoetst aan artikel 3, eerste, tweede en derde lid, van de netneutraliteitsverordening. De ACM oordeelt dat de dienst hiermee in overeenstemming is.

Geen strijd met non-discriminatiebeginsel

71. De ACM is van oordeel dat de dienst Datavrije Muziek niet in strijd is met het non-discriminatiebeginsel. Aanbieders van internettoegangsdiensten worden bij deze dienst gelijk behandeld. Er zijn voor muziekstreamingdiensten twee toetredingsdrempels om bij de dienst Datavrije Muziek te worden aangesloten namelijk dat het om een openbaar toegankelijke muziekstreamingdienst moet gaan en dat internetverkeer is te herkennen door middel van een IP-adres. Deze voorwaarden vormen naar het oordeel van de ACM geen substantiële toetredingsdrempels. Het eerste vereiste is volgens de ACM niet een onredelijke voorwaarde, omdat de muziekstreamingdienst anders überhaupt niet kan worden afgenomen door overige eindgebruikers. De technische voorwaarde met betrekking tot het IP-adres is volgens de ACM ook geen onredelijke voorwaarde omdat het T-Mobile in staat stelt onderscheid te maken tussen internetverkeer dat moet worden ge-zero-rate en internetverkeer dat niet moet worden ge-zero-rate. Deze voorwaarde levert naar het oordeel van de ACM geen materiële beperking op.
72. Uit de gegevens van T-Mobile blijkt dat veel verschillende muziekstreamingdiensten zijn aangesloten bij de dienst Datavrije Muziek. Deze grote verscheidenheid van aangesloten muziekstreamingdiensten toont naar het oordeel van de ACM aan dat alle openbaar toegankelijke muziekstreamingdiensten zich kunnen aansluiten bij de dienst Datavrije Muziek.

³⁹ <https://www.nederlandict.nl/news/staat-van-telecom-2017/>

T-Mobile treedt hierbij dus niet op als poortwachter door bijvoorbeeld slechts bepaalde genres muziek aan te laten sluiten of alleen grote muziekstreamingdiensten toe te laten tot de dienst Datavrije Muziek.

73. Daarnaast geldt dat de dienst Datavrije Muziek hetzelfde wordt behandeld als de maandelijkse limiet voor internet is behaald als andere diensten en toepassingen. Hierin wordt geen onderscheid gemaakt tussen de verschillende diensten die een eindgebruiker kan afnemen bij T-Mobile.

Geen beperking van eindgebruikersrechten

74. Tevens beperkt de dienst Datavrije Muziek eindgebruikersrechten niet. Er is geen sprake van beperking van de rechten van consumenten en zakelijke klanten. Dit is het geval, omdat er een grote verscheidenheid aan muziekstreamingdiensten is die worden ge-zero-rate waardoor consumenten en zakelijke klanten van T-Mobile ruime keuzemogelijkheid hebben. Bovendien hebben consumenten en zakelijke klanten zelf invloed op de muziekstreamingdiensten die zijn aangesloten, omdat zij bij T-Mobile kunnen aangeven dat zij een bepaalde muziekstreamingdienst aangesloten willen hebben bij de dienst Datavrije Muziek. Op deze manier kunnen eindgebruikers invloed uitoefenen op de aangesloten muziekstreamingdiensten bij de dienst Datavrije Muziek. Ook kunnen eindgebruikers bij T-Mobile aangeven dat zij geen gebruik willen maken van de dienst Datavrije Muziek.
75. Bij de dienst Datavrije Muziek is ook geen sprake van beperking van de eindgebruikersrechten van aanbieders van inhoud en toepassingen. De verscheidenheid aan muziekstreamingsdiensten die onderdeel uitmaken van de dienst Datavrije Muziek en het feit dat eindgebruikers zelf muziekstreamingsdiensten kunnen voordragen om te worden ge-zero-rate tonen dit aan. Dat er geen beperking is van eindgebruikersrechten blijkt ook uit het feit dat de dienst Datavrije Muziek alleen beschikbaar is voor T-Mobile klanten met een databundel van 6 GB of hoger. Hierdoor kunnen eindgebruikers relatief veel data gebruiken in dit abonnement waardoor zij de keuze hebben om naast Datavrije Muziek ook gebruik te maken van andere diensten en toepassingen.
76. De ACM is van oordeel dat de marktpositie van T-Mobile en de betrokken aanbieders van inhoud en toepassingen geen aanleiding vormen om tot een ander oordeel te komen dan dat de dienst Datavrije Muziek niet de eindgebruikersrechten zoals verwoord in het doel van de netneutraliteitsverordening ondermijnt. De dienst Datavrije Muziek is toegankelijk voor alle muziekstreamingsdiensten ongeacht hun marktpositie, zolang deze voldoen aan de door T-Mobile gestelde voorwaarden van openbaarheid en herkenbaarheid door middel van het IP-adres. De verscheidenheid aan muziekstreamingsdiensten die tot dusver deelnemen aan de dienst Datavrije Muziek tonen dit volgens de ACM ook aan.

Besluit Openbaar

7.4 Beslissing

De ACM wijst het verzoek van Bits of Freedom af om handhavend op te treden tegen de dienst Datavrije Muziek van T-Mobile. Er is geen sprake van overtreding van artikel 3, eerste, tweede en derde lid, van de netneutraliteitsverordening.

Autoriteit Consument en Markt,
namens deze,

w.g.
mr. C. de Jong-Kwestro
Teammanager Telecom, Vervoer en Post

21/40

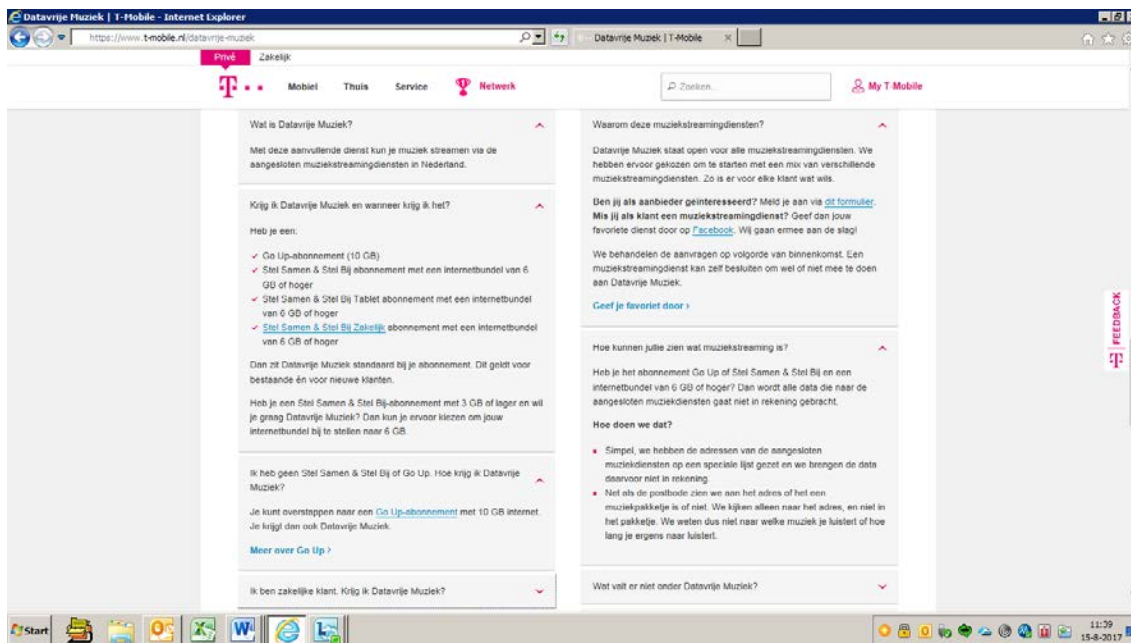
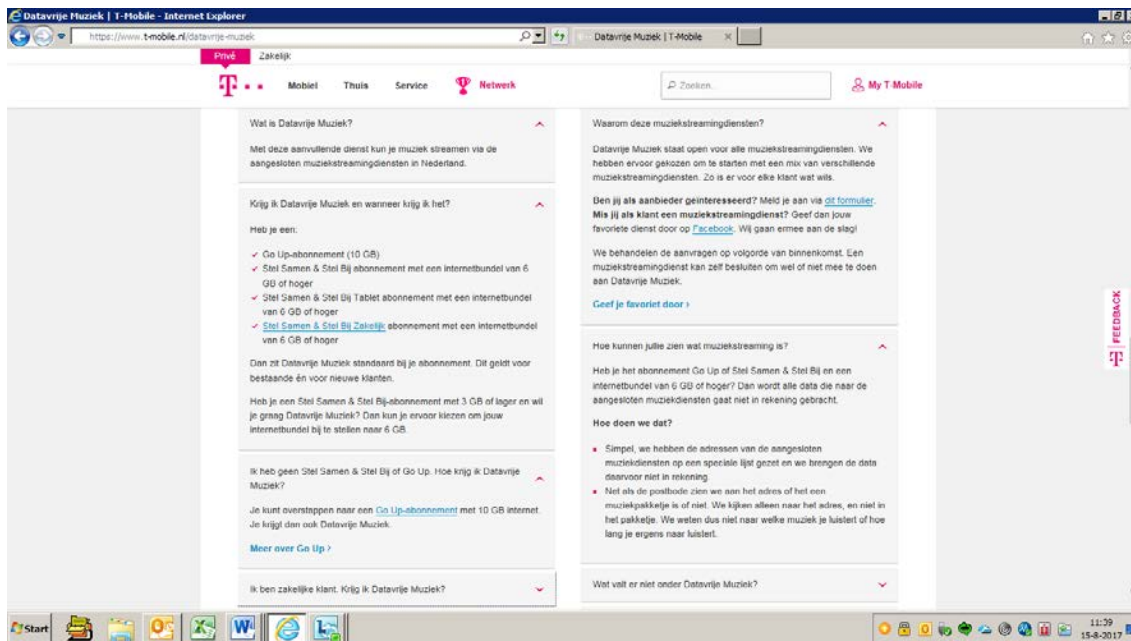
Bezwaar

Tegen dit besluit kan degene, wiens belang rechtstreeks bij dit besluit is betrokken, binnen zes weken na de dag van bekendmaking van dit besluit een gemotiveerd bezwaarschrift indienen bij de Autoriteit Consument en Markt, Directie Telecom, Vervoer en Post, Postbus 16326, 2500 BH, Den Haag. In dit bezwaarschrift kan een belanghebbende op basis van artikel 7:1a, eerste lid, van de Algemene wet bestuursrecht, de Autoriteit Consument en Markt verzoeken in te stemmen met rechtstreeks beroep bij de administratieve rechter.

Besluit Openbaar

Bijlage 1

Printscreens van de website van T-Mobile op 15 augustus 2017



22/40

Besluit Openbaar

The screenshot shows the 'Datavrije Muziek' website on an Internet Explorer browser. The page is titled 'Zakelijk' and features a navigation menu with 'Mobiel', 'Thuis', 'Service', and 'Netwerk'. A search bar and 'My T-Mobile' link are also visible. The main content area contains several FAQ sections:

- Ik heb geen Stel Samen & Stel Bij of Go Up. Hoe krijg ik Datavrije Muziek?**
- Ik ben zakelijke klant. Krijg ik Datavrije Muziek?**

Heb jij Go Up of een Stel Samen & Stel Bij Zakelijk abonnement met een internetbundel van 6 GB of hoger? Dan zit Datavrije Muziek standaard in je abonnement. Meer informatie lees je op de [zakelijke pagina's](#).
- Is Datavrije Muziek ook geldig in het buitenland?**

Ja, je kunt elke maand 6 GB in de EU gebruiken voor Datavrije Muziek. Je kunt je verbruik bijhouden via [My T-Mobile](#). We sturen je een sms als je 6 GB's voor Datavrije Muziek in de EU (Bijna) op zijn. Daarna gaat het verbruik voor muziek streamen uit je gewone abonnement.
- Kan ik Datavrije Muziek uitzetten?**

Wil je Datavrije Muziek niet gebruiken? Deze keuze is natuurlijk aan jou. Je kunt Datavrije Muziek uitzetten door in [My T-Mobile](#) de blokkade aan te vinken.
- Kan ik in hoge kwaliteit muziek blijven streamen als mijn internetbundel op is?**
- Wat valt er niet onder Datavrije Muziek?**
 - Als je naar artikelen of nummers zoekt
 - Albumhoesjes die worden geladen bij het bekijken of bij het opzoeken van muziek
 - Als je je eigen muziek uploadt via het mobiele netwerk
 - Als je een muziekstreamingdienst gebruikt die nog niet aangesloten is bij Datavrije Muziek
 - Als je reclame luistert tijdens het streamen van muziek
 - Als je YouTube filmpjes of in-app pagina's bekijkt (bijvoorbeeld bij Omroep)
- De MB's die je hiervoor gebruikt, gaan uit je gewone internetbundel. Houd je verbruik in de gaten via [My T-Mobile](#). Je kunt ook de gratis MB's bekijken die je verbruikt aan Datavrije Muziek.**
- Zorg ervoor dat je altijd de laatste apps en software updates op je toestel hebt staan.**
- Kan ik zien hoeveel gratis Datavrije Muziek ik heb gebruikt?**

Heb je gratis MB's verbruikt tijdens het luisteren naar Datavrije Muziek? Dan zie je deze terug in je verbruikstatus in [My T-Mobile](#). Let op dat je de laatste versie van de My T-Mobile app gebruikt.
- Is mijn abonnement voor de muziekstreamingdienst nu gratis?**

Nee, de abonnementsdiensten van bijvoorbeeld Deezer en Spotify of andere diensten zijn niet inbegrepen bij Datavrije Muziek. Je betaalt gewoon voor je abonnement bij de dienst zoals je dat altijd al deed.

Heb je een abonnement op Spotify via een andere provider, maar Go Up of Stel Samen & Stel Bij met internetbundel van 6 GB of hoger bij T-Mobile? Dan stream je de muziek met Spotify datavrij.

23/40

This screenshot shows the same website with different FAQ sections and a community update:

- Kan ik in hoge kwaliteit muziek blijven streamen als mijn internetbundel op is?**

Ja, in Nederland kan dat. Is je internetbundel op? Dan verlagen wij de download snelheid voor Go Up, en de 6 GB en 20 GB (de L- en XL-bundels) naar 384 Kbps. Dat is ruim voldoende om in hoge kwaliteit muziek te streamen.

Ben je in de EU? Dan stopt je internet als je bundel op is. Je kunt daarom pas weer Datavrije Muziek luisteren als je een MB-aanvuller hebt gekocht.

Waarom wordt mijn snelheid vertraagd als mijn internetbundel op is?

Alle providers moeten al het internetverkeer met dezelfde snelheid doorgeven. Dit heeft te maken met de wetgeving rondom netneutraliteit. Dus als je internetbundel op is, dan verlagen wij de internetsnelheid en ook de snelheid van Datavrije Muziek.
- Is mijn abonnement voor de muziekstreamingdienst nu gratis?**
- Kan ik nu ook gratis videostreamen?**

Nee. Kijk je filmpjes op YouTube, Facebook of via andere videostreamingdiensten? Dan gebruik je MB's en gaat het gewoon uit je internetbundel.
- Werk Datavrije Muziek via tethering of een MB-verdelers?**

Ja. Datavrije Muziek werkt ook via een MB-verdelers of tethering. Je kunt je muziek dus delen met meerdere apparaten, zoals je laptop of tablet.
- Werk Datavrije Muziek in combinatie met VPN?**

Nee, met een VPN-verbinding werkt Datavrije Muziek niet.

[Aanullende voorwaarden Datavrije Muziek \(pdf\)](#)

Praat mee over Datavrije Muziek

[UPDATE] Toevoegen diensten Datavrije Muziek

Hey allemaal, Een kleine update in de vorm van een infographic. Dit is mede mogelijk gemaakt door jullie suggesties, dus blijf ze doorgaveven! a19445c2-8315-4ae9-9304-0020f050497e.jpg [Lees verder](#)

Gedownload door: Chris

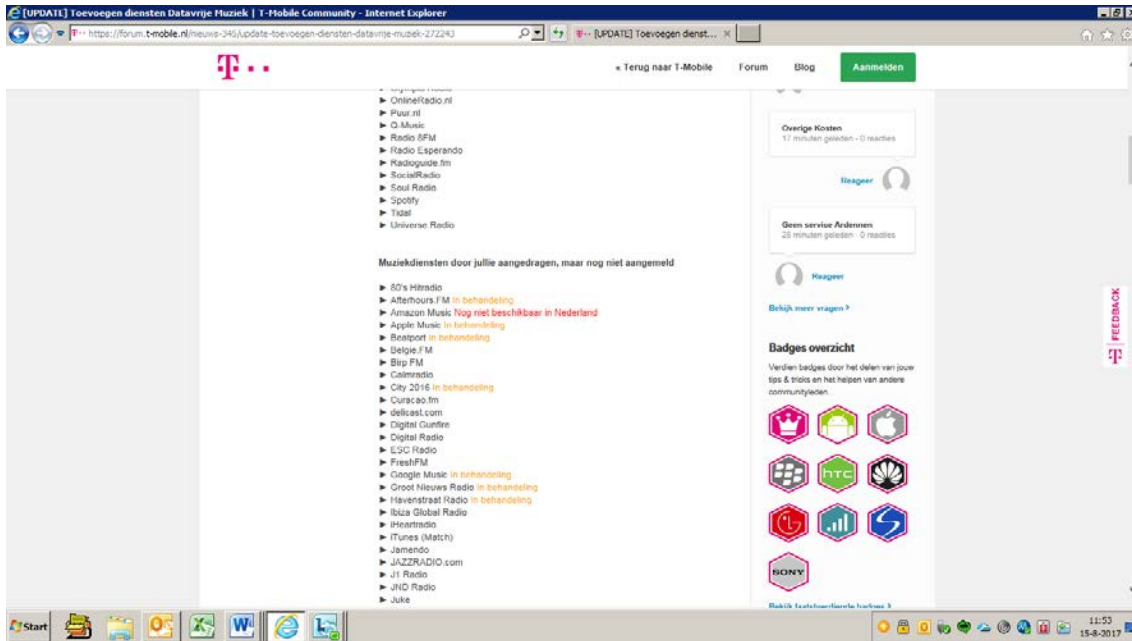
Besluit Openbaar

The screenshot shows the T-Mobile website 'Datavrije Muziek'. The main heading is 'Welke muziekstreamingdiensten doen mee?'. Below this, there is a list of streaming services with checkmarks indicating their status. A 'STREAM 24/7 DATAVRIJ' badge is visible. The list includes: Bandcamp (nieuw), BeatsHits.nl, Dabcat, Daily.fm (nieuw), Fantasy Radio (nieuw), Grand Prix Radio, HappyHardcore (nieuw), HitsNL, Hit24, Intense Radio, MonsterHitMusic, Napster, Nederland FM, Olympia Radio (nieuw), OnlineRadio.nl, PowerNL, Qmusik, Radio 8FM, Radio Esperanza, Radioguide.fm (nieuw), Radio Nieuwland, Spotti, SoulRadio, Tidal, and Univerze Radio. A 'FEEDBACK' button is on the right. The browser address bar shows 'https://www.t-mobile.nl/datavrije-muziek'.

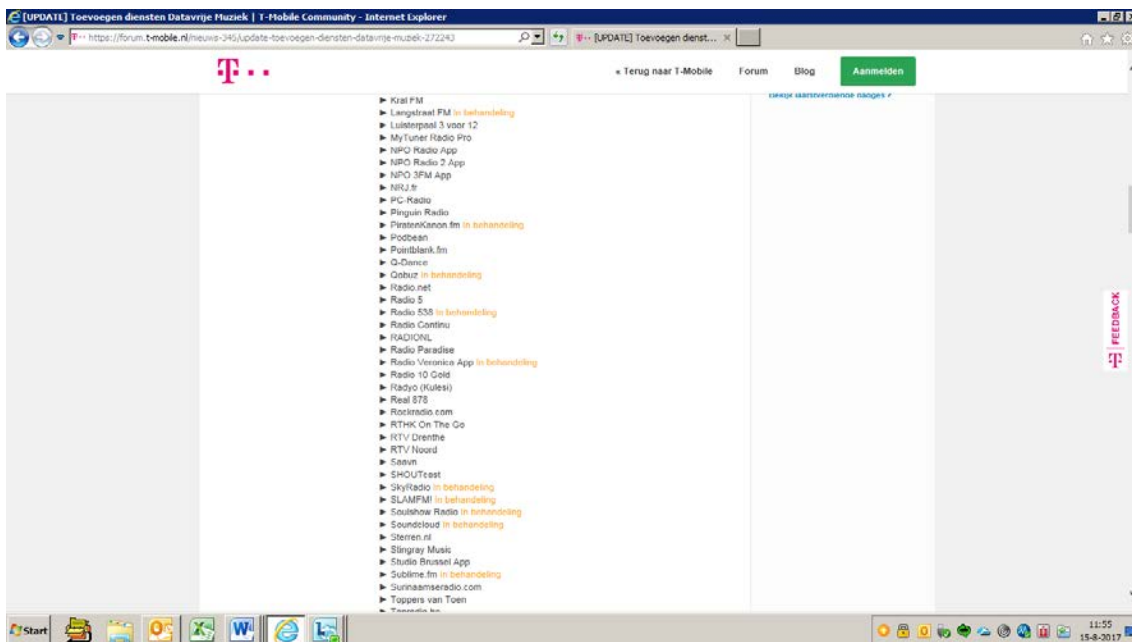
24/40

The screenshot shows a forum post on the T-Mobile website. The title is '[UPDATE] Toevoegen diensten Datavrije Muziek'. The post is by David, a Moderator, and was started 10 months ago. The text discusses the introduction of 'Datavrije Muziek' and the process of adding new streaming services. It mentions that users can suggest services via Facebook, Twitter, or the forum. A list of services already added is provided: 40UP Radio, Bandcamp, BeetsHits.nl, Deezer, DJ.FM, Fantasy Radio, Grandprix Radio, Happyhardcore.com, HitsNL, Hit24, Intense Radio, MonsterHit Music, Napster, Nederland FM, Nieuwland FM, Olympia Radio, and OnlineRadio.nl. The forum interface includes a 'Terug naar T-Mobile' button, 'Forum' and 'Blog' links, and an 'Aanmelden' button. A sidebar on the right shows statistics: 108k topics, 582k reactions, and 259k members. There are also promotional banners for 'NIEUW! Unlimited dagbundels voor internet met PrefCard!' and 'Het T-Mobile Community team stelt zich voor'. The browser address bar shows 'https://forum.t-mobile.nl/nieuws-245/Update-toevoegen-diensten-datavrije-muziek-272243'.

Besluit Openbaar



25/40



Besluit Openbaar

26/40

The screenshot shows a forum post on the t-mobile.nl website. The browser address bar indicates the URL is <https://forum.t-mobile.nl/news-245/update-toevoegen-diensten-datavrije-muziek-27243>. The forum post lists various radio stations and streaming services. A 'Gemarkeerd als antwoord' (Marked as answer) box is visible, dated 16 december 2016, 11:20. The text in the box says: 'Hey allemaal, Een kleine update in de vorm van een infographic. Dit is mede mogelijk gemaakt door jullie suggesties, dus blijf ze doorgeven!'. The Windows taskbar at the bottom shows the time as 11:55 on 15-8-2017.

» Topradio be
» Toxic Sickness Radio
» TuneIn in behandeling
» Turkije fm
» Xlive
» Zapi FM in behandeling
» Zen FM

Deelnemers die zich zelf hebben aangemeld:

» Beats2Dance Radio in behandeling
» DeBiller Radio Tuner in behandeling
» Disco Factory FM in behandeling
» Dingo Radio FM in behandeling
» Fit Radio in behandeling
» Popped in behandeling
» RadioFM in behandeling
» Radio-G-FM in behandeling
» Thehostingty.nl in behandeling

Muziekstreamingdiensten die niet kunnen/willen meedoen

» 22Tracks - Wil niet meedoen
» Aha Radio - Geen muziekstreamdienst, maar content organiseren
» Fun-x - Wil niet meedoen
» Groove Music (Microsoft) - Wil niet meedoen
» Mimi Music - Geen muziekstreamdienst
» Mixcloud - Wil niet meedoen
» Mixerbox - Biedt ook video aan
» Plex - Privéstreaming-oplossing
» Sonat.M - Wil niet meedoen

5 Quote >

Gemarkeerd als antwoord: David op 16 december 2016, 11:20
Hey allemaal,
Een kleine update in de vorm van een infographic. Dit is mede mogelijk gemaakt door jullie suggesties, dus blijf ze doorgeven!

The screenshot shows the 'Aanmelden muziekdienst' (Sign up music service) form on the t-mobile.nl website. The browser address bar indicates the URL is <https://www.t-mobile.nl/aanmelden-muziekdienst>. The form is titled 'Meld je aan als deelnemer van Datavrije Muziek' (Sign up as a participant of Datavrije Muziek). It includes a note about the form being for music streaming services and a list of two questions: '1. Algoritme over onze samenwerking, bijvoorbeeld het gebruik van logo's' and '2. Vragenlijst voor technische informatie'. Below the questions, there are four input fields for: 'Naam muziekstreamingdienst', 'Naam contactpersoon', 'E-mailadres', and 'Op welk telefoonnummer kunnen wij je bereiken?'. A 'Verzenden' (Send) button is at the bottom. The Windows taskbar at the bottom shows the time as 11:58 on 15-8-2017.

Meld je aan als deelnemer van Datavrije Muziek

Let op! Dit formulier geldt alleen voor muziekstreamingdiensten die zich willen aanmelden voor Datavrije Muziek. Ben je klant en mis je een dienst? Geef dan je favoriet door op de pagina [Datavrije Muziek](#) en niet via onderstaand formulier.

Leuk dat jij je muziekstreamingdienst wilt aanmelden voor Datavrije Muziek van T-Mobile! Je kunt hieronder je gegevens aan ons doorgeven. Wij nemen binnen vijf werkdagen contact met jou op om het volgende te bespreken:

1. Algoritme over onze samenwerking, bijvoorbeeld het gebruik van logo's.
2. Vragenlijst voor technische informatie.

We behandelen de aanvragen op volgorde van binnenkomst. We brengen geen kosten in rekening om deel te nemen aan Datavrije Muziek.

* verplicht veld

Vul je gegevens in:

Naam muziekstreamingdienst *

Naam contactpersoon *

E-mailadres *

Op welk telefoonnummer kunnen wij je bereiken? *

Verzenden

Besluit Openbaar

Datavrije Muziek | T-Mobile - Internet Explorer

https://www.t-mobile.nl/datavrije-muziek

Privé Zaaik

Mobiel Thuis Service Network Zoeken... My T-Mobile

Datavrije Muziek

Stream en luister je favoriete muziek zonder dat het je MB's kost

GEEN MB'S

Stream en luister je favoriete muziek zonder dat dit MB's kost

6GB

Standaard bij een Go Up of Stel Samen & Stel Bij abonnement van 6GB of hoger

Update besluit ACM over Datavrije Muziek

We challenge! We won. Voor onze klanten en voor heel Nederland. Vanaf nu mag je UNLIMITED datavrij muziek blijven streamen via ons 4G-netwerk. Niet alleen van ons, maar ook van de rest! Zeg nou zelf, dat klinkt toch als muziek in de oren?

[Praat mee op het forum >](#)

Luister jij veel naar muziek? En doe je dan jouw favoriete nummers en playlists om MB's te besparen? Met Datavrije Muziek kun je nu bij ons muziek streamen via de aangesloten muziekstreamingdiensten, zonder dat het je MB's kost. Als eerste en enige én op het best geteste netwerk van Nederland

- ✓ Standaard bij Go Up en een Stel Samen & Stel Bij abonnement met een internetbundel van 0 GB of hoger
- ✓ Stream en luister online naar je favoriete muziek in NL, zonder dat het je MB's kost. In de EU heb je 0 GB extra voor Datavrije Muziek
- ✓ Luister Datavrije Muziek via de tv [gegevens](#)

[Maar de online shop](#)

[Meer informatie >](#)

Ben je al klant bij ons?

Heb je nu een Stel Samen & Stel Bij abonnement met een 3 GB internetbundel of lager en luister je regelmatig naar muziek? Stel dan nu je abonnement bij naar 0 GB of verhoog je abonnement (met een Go Up), en luister zonder zorgen en daarbij naar je favoriete muziek!

[Is nu ook Datavrije Muziek](#)

11:59 15-8-2017

27/40

Bijlage 2

CONFIDENTIAL!

AUGUST 2016

DATAFREE MUSIC PARTNER AGREEMENT

28/40

between

T-Mobile Netherlands B.V., a company incorporated under the laws of The Netherlands, with its registered office at Waldorpstraat 60, 2521 CC The Hague ("**T-Mobile Netherlands**"), duly represented by its director T-Mobile Netherlands Holding B.V., represented in this matter by its directors [name] [function] and [name] [function] ;

(Hereinafter referred to as: "**T-Mobile Netherlands**")

- and -

[Supplier], a company incorporated under the laws of, with its registered office at ("**Content Partner**"), duly represented by its directors [name] [function] and [name] [function];

(Hereinafter to be jointly referred to as "**Parties**" or individually as "**Party**")

Besluit Openbaar

PREAMBLE

T-Mobile Netherlands is operating as a telecom provider a mobile telecommunications network in The Netherlands.

Content Partner offers services in the field of audio (music and other) streaming.

T-Mobile Netherlands intends to offer end users the possibility of zero rated access to certain audio streaming services of qualifying audio streaming providers as part of certain T-Mobile Netherland rateplans (which rateplans may be an add-on or part of a bundle);

Content Partner intends to participate with the audio streaming content of his audio streaming service in the aforementioned zero rated access offer of T-Mobile Netherlands.

T-Mobile Netherlands intends to encourage as many audio streaming providers as possible to participate in its' zero rated access offer and is willing to conclude agreements on the zero rating of audio streaming content with a large number of qualifying audio streaming providers (provided they meet the requirements as set out hereinafter) to be able to zero rate further audio streaming content of other qualifying audio streaming providers within the zero rated access offer.

The Parties therefore enter into this Agreement (as defined below).

NOW, THEREFORE, the Parties agree as follows:

1. **DEFINITIONS** In addition to terms defined elsewhere in the Agreement, the following terms shall have the meaning set out below:
 - 1.1 **"Agreement"**: means this Agreement and its Annexes.
 - 1.2 **"Affiliate/s"**: refers to all companies affiliated to T-Mobile Netherlands and/or affiliated to its parent company Deutsche Telekom AG (DTAG) as defined by Sec. 15 of the German Stock Corporation Akt [Aktiengesetz, AktG] worldwide as well as all companies worldwide in which T-Mobile Netherlands or DTAG, directly or indirectly has ownership of at least 25% of the shares and/or has management control (e.g. local branches in territories other than Germany such as T-Mobile Polska S.A.).
 - 1.3 **"Audio Content"** refers to pure audio content only, i.e. "Audio Content" does not comprise films, music videos, games, software and other content even if such content is combined with and/or contains audio elements.
 - 1.4 **"Confidential Information"** refers to all documents, information and data which the disclosing Party orally or in writing marks or designates as or presumes to be "confidential" and which are made available to the Parties or of which they gain

29/40

knowledge on the basis of the co-operation and all information which is by nature confidential or a reasonable person would believe to be confidential.

- 1.5 **“Content”** refers to all (i.e. 100 %, in other words: the full catalogue of) Audio Content and related metadata made available by the Content Partner to its customers by way of the Usage Types through the Streaming Service. Only lawful Content and Content which is properly licensed by the Content Partner from the respective rightsholders is eligible for the Data Free Audio Offer.
- 1.6 **“Data Free Audio Offer”** refers to the offering by T-Mobile Netherlands of Zero Rated mobile data to End Users within a rateplan (which rateplan may be an add-on or part of a bundle) regarding their use of audio streaming services of the participating Content Partner and the participating Qualifying Audio Streaming Providers through T-Mobile Netherlands’ mobile telecommunications network. For the avoidance of doubts: It is in the sole discretion of T-Mobile Netherlands into which qualifying rateplans it integrates the Data Free Audio Offer. Only lawful content and content which is properly licensed by the Qualifying Audio Streaming Providers from the respective rightsholders is eligible for the Data Free Audio Offer.
- 1.7 **“End Users”** refers to all customers of T-Mobile Netherlands who have booked a Data Free Audio Offer.
- 1.8 **“Marketing-Material”** refers to the marketing material as set out in Clause 7.
- 1.9 **“Qualifying Audio Streaming Providers”** refers to any legal audio streaming provider which operates an audio streaming service (e.g. music-streaming-on-demand service, audio broadcast service [live radio] or audio podcast service) in the Territory and meets the technical criteria - as defined by T-Mobile Netherlands in its sole discretion - necessary to participate in the Data Free Audio Offer.
- 1.10 **“Streaming Service”** refers to the audio streaming service offered by Content Partner.
- 1.11 **“Territory”** shall be The Netherlands (which may be expanded to further territories in T-Mobile Netherlands’ sole discretion solely to the extent necessary to accommodate End Users who are roaming outside of the Territory).
- 1.12 **“Usage Types”** refers to the streaming (streaming on-demand, broadcasting by way of streaming) and to the tethered downloading of content for offline usage. For the avoidance of doubts: “Usage Types” does not refer to the downloading of content for the creation of permanent copies (download to own/permanent downloads).
- 1.13 **“Zero Rated”** means that the data consumed by the End User in the course of accessing the Content of the Content Partner and the content of the Qualifying Audio Streaming Providers over T-Mobile Netherlands’ mobile telecommunication

network does not count towards the end user's data allowance imposed by T-Mobile Netherlands within the applicable rateplan.

2. SUBJECT MATTER OF THE AGREEMENT

The subject matter of this Agreement is the participation of Content Partner in the Data Free Audio Offer of T-Mobile Netherlands.

Any Qualifying Audio Streaming Provider can work with T-Mobile Netherlands for inclusion in the Data Free Audio Offer, which is designed to benefit all End Users.

Content Partner is a Qualifying Audio Streaming Provider and makes Content available to the users of its Streaming Service. Purpose of this Agreement is the inclusion of the Streaming Service into the Data Free Audio Offer to enable End Users to use the Streaming Service Zero Rated.

For using the Streaming Service or any other Qualifying Audio Streaming Service End Users need to conduct (if necessary under the terms and conditions of the Streaming Service/the other Qualifying Audio Streaming Provider) a customer relationship with the Content Partner respectively the other Qualifying Audio Streaming Provider. In the sense of this Agreement a) the Content Partner shall be solely responsible for all matters related to the Streaming Service itself (including but not limited to operation, maintenance and availability of the Streaming Service, the Content included in the Streaming Service including legality of Content and clearance of rights for exploitation of the Content, invoicing of customers and recovery of any payments) and b) T-Mobile Netherlands shall only be responsible for its mobile telecommunications network.

For the avoidance of doubt, the setup and details of the Data Free Audio Offer as well as potential adjustments to it (including but not limited to the choice if and what Audio Content and/or metadata and/or Usage Types to be Zero Rated) shall be in T-Mobile Netherlands' sole discretion. T-Mobile Netherlands shall use commercially reasonable efforts to inform Content Partner about relevant changes via e-mail.

The Data Free Audio Offer may be discontinued at any time in the sole discretion of T-Mobile Netherlands.

The Data Free Audio Offer is applicable in the Territory only, i.e. usage of the Streaming Service by End Users from outside of the Territory is not Zero Rated.

For the avoidance of doubts the Parties agree that T-Mobile Netherlands will not act as a reseller of the Streaming Service.

3. MARKING OF CONTENT BY CONTENT PARTNER

Content Partner shall deliver detection signatures to make the Content distinguishable for T-Mobile Netherlands from other (i.e. not Zero Rated) content. The Content can only be Zero Rated if Content Partner provides T-Mobile Netherlands with accurate and complete technical information and complies with the requirements as set out in ANNEX 1. Technical information and requirements consist of IP addresses used to provide the Content to the customers of the Content Partner, protocols, List of URLs and/or SNI (for HTTPS) used to provide the Content to the customers of the Content Partner (which includes a specific string or keywords in the HTTP header) and server and host names associated with the Content or information about any other mechanism to detect Content .

The Content Partner warrants and represents that the URL/IP addresses, protocols, server and hostnames it provides to T-Mobile Netherlands in accordance with ANNEX 1 only correspond with the Content and do not lead to any other content.

The Usage Type that is eligible for Zero Rating under the Data Free Audio Offer will be provided by the Content Partner to the customer of the Content Partner in such a way that is distinguishable from other usage types that are not qualified to be Zero Rated under the Data Free Audio Offer.

Any changes to the provision of Content by the Content Partner to users of the Streaming Service including but not limited to Usage Types, by Content Partner or hired third parties that could impact T-Mobile Netherlands' ability to identify the Content and include Content in the Data Free Audio Offer must be communicated to T-Mobile Netherlands three (3) month in advance in writing (e-mail is sufficient). If T-Mobile Netherlands is not aware of changes then it can't ensure correct detection of Content for being Zero Rated. T-Mobile Netherlands reserves the right to suspend the Content Partner's participation in the Data Free Audio Offer upon prior written notice (e-mail is sufficient) if such changes cannot be resolved in a timely manner and End User expectations cannot be met. Further claims are reserved.

4. ZERO RATING CONTENT BY T-MOBILE NETHERLANDS

T-Mobile Netherlands and Content Partner will work together to ensure that T-Mobile Netherlands is enabled to properly identify Content and Usage Types. The use of technology protocols which make detection of Content difficult such as https and UDP require additional collaboration with T-Mobile Netherlands to enable the Content detection.

T-Mobile Netherlands will use commercially reasonable efforts to provide the Data Free Audio Offer to End Users.

T-Mobile Netherlands is entitled to make changes regarding the request of technical information and regarding the requirements set out in Annex 1. In case of any changes T-Mobile Netherlands will notify the Content Partner in advance as specified in Annex 1.

5. CONTACTS

For the execution of this Agreement, each Party shall designate a technical and a commercial contact person whose names and addresses are specified in Annex 2. The contact persons of the Content Partner shall be available for T-Mobile Netherlands by telephone during customary business hours for all technical and/or commercial questions and comments regarding the provision of Content and/or Usage Type and/or Streaming Service.

6. LEGALITY OF THE STREAMING SERVICE, CONTENT AND THE MARKETING-MATERIALS

- 6.1 The Content Partner represents and warrants that the Content Partner complies with all legal provisions with respect to the legality of the Streaming Service, the Content and the Marketing-Materials.

7. MARKETING-MATERIAL

The Content Partner shall provide any existing trademarks, trade names, logos and/or other brand features of the Streaming Service (“the **Marketing-Material**”).

T-Mobile Netherlands has the worldwide, royalty free and non-exclusive right to use the Marketing Material in T-Mobile Netherlands marketing communication for the purpose of the promotion of the Data Free Audio Offer in all media (eg: website / POS / email). It is at T-Mobile Netherlands sole discretion whether and to what extent it promotes the Data Free Audio Offer.

The Content Partner represents and warrants that the Content Partner holds all rights in the Marketing-Material which are required to grant T-Mobile Netherlands the rights given to T-Mobile Netherlands under this Agreement.

Content Partner has the non-exclusive and royalty free right to use the T-Mobile Netherlands logo and/or branding on its´ website, but only after written approval (e-mail is sufficient) of T-Mobile Netherlands.

8. NO REMUNERATION

The Parties shall not owe each other any consideration, in particular remuneration for the performances under this Agreement.

Each Party will bear its own costs, including the costs incurred on its behalf in relation to the realization of this Agreement.

Content Partner will in particular bear any costs for his Streaming Service, the marking of the Content and any other performance of Content Partner under this Agreement.

T-Mobile Netherlands will in particular bear any costs for the offering of the Data Free Audio Offer to the End Users and any other performance of T-Mobile Netherlands under this Agreement.

9. LIMITATION ON LIABILITY

- 9.1 Subject to the provisions of this article, each Party shall be liable for any and all damages suffered by the Other Party as a result of:
- (a) a Party not meeting its obligations under the Agreement and/or governmental obligations;
 - (b) acts or omissions of a Party, its employees, its (sub)contractors and/or their employees.
- 9.2 Parties' liability shall be limited to direct damages only and to an amount of EUR 25.000 per event or EUR 50.000 per year.
- 9.3 No liability shall exist for both Parties for indirect damages, such as but not limited to, consequential damage caused by defect, loss of profit or loss of customers.

10. CONFIDENTIALITY

- 10.1 The Parties undertake to keep confidential all Confidential Information during the term of this Agreement and for two years thereafter; notably the disclosure of Confidential Information to third parties requires the other Party's prior written consent. This requirement of prior consent shall not apply to persons involved by one Party in connection with the conclusion and/or performance of this Agreement, including but not limited to Affiliates, consultants and/or technical service providers; however, the relevant Party shall impose written confidentiality obligations upon those persons which are not less protective than the confidentiality obligation under this Agreement. The foregoing shall also apply to the present Agreement. This restriction of the confidentiality obligation as to time shall not apply to the extent that personal data is concerned.
- 10.2 The Parties shall also impose the obligation to maintain the level of confidentiality they have entered into under this Agreement on all persons or companies entrusted with Confidential Information or performance under this Agreement by the Parties.
- 10.3 The foregoing obligations shall not apply (without granting of a right or license) insofar as one Party that has received Confidential Information can show that this information, in a legal manner:
- (a) was available to the public at the time of disclosure or became publicly available thereafter; or
 - (b) was disclosed to the receiving Party by another party; or
 - (c) was in the possession of the receiving Party or was known to it before receipt of the information; or
 - (d) was developed by the receiving Party independently of the Confidential Information; or
 - (e) is to be disclosed by T-Mobile Netherlands to a state media authority and/or to other organisations for the supervision of media and/or the protection of minors and/or the bodies of such organisations, provided that T-Mobile Netherlands informs the Content Partner of such disclosure without delay (e-mail will suffice), or
 - (f) is required to be disclosed by statutory or administrative-law provisions or due to an unappealable court decision if the disclosing Party is notified of this requirement without undue delay and the scope of the disclosure is limited as far as this is possible.
- 10.4 Notwithstanding the above, T-Mobile Netherlands is entitled to disclose Confidential Information to Affiliates.

11. TERM AND TERMINATION

- 11.1 The Agreement starts on (“Start Date”) and is concluded for an indefinite period of time. It can be terminated by either Party in writing with a notice period of three (3) months with effect to the end of a calendar month.
- 11.2 The right to terminate this Agreement without observing any notice period for good cause shall not be affected thereby.
- 11.3 Such good cause exists in particular if:
- (a) a Party becomes insolvent, a non-abusive application to initiate insolvency proceedings against the other Party has been filed, any such application against the other Party has been rejected for lack of assets, any executions against a Party have been fruitless or any execution measures have been initiated against a Party which have not been cancelled within one month (e.g. cancellation of seizure/attachment); or
 - (b) a Party has breached a material provision of this Agreement; material provisions are notably those provisions as set forth in Clause 3 (Marking of the Content by Content Partner), Clause 6 (Legality of the Content and the Marketing Material) and Clause 10 (Confidentiality); or
 - (c) a Party has otherwise breached an obligation under this Agreement, but only after expiry of a period of 3 (three) weeks set for the remedy of such breach or after warning, except where such period or warning can be dispensed with, notably after taking into account the severity of the breach or other special circumstances;
- 11.4 T-Mobile Netherlands furthermore has an extraordinary right to terminate the Agreement if the Data Free Audio Offer is terminated or, in any other manner, is no longer offered to End Users. The decision on such termination or other cessation of such offer to the general public is in T-Mobile Netherlands's sole discretion. The notice period for a termination under this clause shall be four (4) weeks.
- 11.5 Any notice of termination of this Agreement must be given in writing.

12. REQUIREMENTS FOR NOTICES TO THE OTHER CONTRACTING PARTY

- 12.1 To the extent that notices must be made according to this Agreement to the other Party, these shall be directed to one of the commercial contact persons stated in **ANNEX 2**.
- 12.2 Any Party can change its contact details by means of a written notice made to the other Party. Any such change shall become effective two weeks after receipt of the notice of change.

12.3 To the extent that notices pursuant to this Agreement have to be made in writing, they may only be delivered in person or sent by mail, courier or fax. In particular, transmission by e-mail shall only be sufficient where explicitly named in this Agreement.

13. MISCELLANEOUS

13.1 In the event of any dispute under this Agreement the Parties shall endeavour to handle any dispute on an intimate and amicable basis. If Parties do not reach a settlement all disputes arising in connection with this Agreement between the Parties will be submitted to the jurisdiction of the court district of The Hague.

13.2 The Agreement is governed by and will be construed in accordance with the laws of the Netherlands, to the exclusion of the international law of conflicts and the UN Vienna Sales Convention (“Weens koopverdrag”).

13.3 The assignment of rights and transfer of obligations under this Agreement and/or the transfer of this Agreement in its entirety shall be permissible only with the prior written consent of the other Party, unless such transfer takes place to an Affiliate. The Parties agree that such consent shall not be unreasonably withheld. This shall not affect the provisions of Sec. 354 a of the German Commercial Code [*Handelsgesetzbuch – HGB*].

13.4 This Agreement represents the entire provisions relating to the subject matter of this Agreement and replaces all previous provisions agreed between the Parties in respect of the subject matter of this Agreement. No oral side agreements have been made. The following annexes form an integral part of this Agreement:

ANNEX 1: Technical Information and Requirements for provision and identification of the Content

ANNEX 2: Contacts

13.5 The general terms and conditions of the Content Partner shall not apply, even if T-Mobile Netherlands does not expressly object to them.

13.6 Changes, amendments to, or termination of this Agreement require written form. This also applies to any agreements by which the written form requirement is modified or cancelled.

13.7 Should any of the provisions in this Agreement be invalid or unenforceable in whole or in part, this shall not affect the remaining provisions. The Parties shall replace any invalid provision without delay by a valid provision which comes as close as possible to the economic purpose of the invalid provision. The same shall apply for any omissions in the Agreement.

IN WITNESS WHEREOF, AGREED AND SIGNED IN TWO COUNTERPARTS:

T-Mobile Netherlands B.V.,
represented by its managing director T-Mobile
Netherlands Holding B.V.

[Content Partner]

Name:

Name:

Position:

Position:

Place:

Place:

Date:

Date:

T-Mobile Netherlands B.V.,
represented by its managing director T-Mobile
Netherlands Holding B.V.

[Content Partner]

Name:

Name:

Position:

Position:

Place:

Place:

Date:

Date:

38/40

TECHNICAL INFORMATION AND REQUIREMENTS FOR PROVISION AND IDENTIFICATION OF THE CONTENT

The Parties agree, that this Annex – in deviation from Clause 13.6 - may be updated by T-Mobile Netherlands via E-Mail to reflect any changes to the Data Free Audio Offer or the technical requirements.

1. Methods of Traffic identification (subject to potential changes)

Unencrypted traffic:

- Signature based identification.
- Sub-domain detection.
- Enriched http header
- Fixed IP address ranges and ports.
- URL based

Encrypted traffic:

- TLS handshake detection (Server Name Indication) with sub-domain detection for different services.
- Certificate based detection.
- Enriched TLS handshakes header

SPECIFIC INFORMATION NEEDED

THE CONTENT PARTNER SHALL PROVIDE ANSWERS ON THE FOLLOWING:

Do you offer more than one streaming service?
Is an app available? If Yes on which OS (ios/android/other)
Is the content also delivered via web browser?
What protocol is used to deliver the content? – HTTP / - HTTPS / - other, please specify
Do you host your streaming service on your own server or to other webhosting provider?
Do you use CDN to deliver the content? If yes, please specify who is your CDN provider ?
Do you use fixed IP address to deliver the content? If yes, please also provide the list of IP address (or subnet)
If you used fixed IP address, is the IP address exclusively used by you or is it also used by other streaming services?
If you used fixed IP address, and you have more than one streaming service, do you share the IP address with more than one streaming service you provide?
If you use HTTP protocol to deliver your content, please provide list of URLs. If you have more than one streaming service, would it be possible to group the URL based on content or content type
If you use HTTPS protocol, do you include SNI (Server-Name-Indication) in the "Server Hello" during the TLS handshake? If yes, please specify the SNI string
If you use HTTPS protocol, and you offer more than one streaming service, do you use same SNI or different SNI per streaming services?
Is there commercial/ads in your content?
If you have commercial, do you deliver the commercial as part of your content? Or only referral to external link ?
Please specify the bitrates of your content and or content type. Also specify if you support adaptive-bitrate

CONTACTS

1. COMMERCIAL BUSINESS CONTACT

T-Mobile Netherlands

Contact:[VERTROUWELIJK]

Tel.: [VERTROUWELIJK]

E-mail: [VERTROUWELIJK]

Content Partner:

Contact: _____

Tel.: _____/_____

E-mail:_____@_____

2. TECHNICAL CONTACT

T-Mobile Netherlands

Contact: [VERTROUWELIJK]

Tel.: [VERTROUWELIJK]

E-mail: [VERTROUWELIJK]

Content Partner

Contact: _____

Tel.: _____/_____

E-Mail:_____@_____