

Openbaar

Contactpersoon mr. P. Boezaard	Ons kenmerk OPTA/ACNB/2012/202315	Uw kenmerk	Doorkiesnummer (070) 315 9194
Datum 3-9-2012	Onderwerp 10.0378.29 Informatie met betrekking tot de nieuwe cookiebepaling		Bijlage(n)

Geachte heer/mevrouw,

Op 5 juni 2012 is artikel 11.7a van de Telecommunicatiewet (hierna: Tw) in werking getreden. Naar dit artikel wordt ook wel verwezen als de nieuwe cookiebepaling. De bepaling heeft als doel om de privacy van de burger op het internet beter te beschermen. Dit nieuwe artikel kan gevolgen hebben voor de wijze waarop u uw website heeft ingericht. Het college van de Onafhankelijke Post en Telecommunicatie Autoriteit (hierna: het college), de instantie belast met het toezicht op de naleving van de Tw, informeert u met deze brief over de nieuwe wetgeving.

Strekking van artikel 11.7a Tw

Artikel 11.7a Tw, voortvloeiende uit een Europese richtlijn, heeft consequenties voor het gebruik van onder andere cookies. In dit artikel staat dat wanneer u door middel van een elektronisch communicatienetwerk toegang wenst te verkrijgen tot gegevens die zijn opgeslagen in de randapparatuur van een gebruiker of gegevens wenst op te slaan¹ in de randapparatuur van een gebruiker, u de gebruiker duidelijke en volledige informatie dient te verstrekken en voor deze handeling toestemming dient te vragen. Kort gezegd, websites moeten bezoekers informer en toestemming vragen voordat zij een cookie of andere gegevens op een computer, laptop of mobiele telefoon plaatsen of lezen. De bepaling gaat niet alleen over cookies, maar geldt ook voor andere technieken die hetzelfde doen, bijvoorbeeld Javascripts, Flash cookies en HTML5-local storage. De wet maakt geen onderscheid tussen cookies geplaatst door uw eigen organisatie en cookies geplaatst door derden; zo valt bijvoorbeeld ook een cookie geplaatst door uw webstatistieken-leverancier onder het bereik van de wet.

Uitzonderingen

Een uitzondering geldt voor zogenaamde 'functionele' cookies. Hierover hoeft de bezoeker niet

¹ Een door de browser geplaatst cookie is een voorbeeld van het opslaan van gegevens.

Openbaar

geïnformeerd te worden noch om toestemming te worden gevraagd voor het plaatsen ervan. Functionele cookies hebben volgens de wet uitsluitend als doel om (1) de communicatie over een elektronisch communicatienetwerk uit te voeren of (2) de door de abonnee of gebruiker gevraagde dienst van de informatiemaatschappij te leveren en de opslag of toegang tot gegevens daarvoor strikt noodzakelijk is. Een voorbeeld van een functionele cookie is een cookie die nodig is om af te rekenen bij een webshop of voor het inloggen bij internetbankieren.

Informeren en toestemming verkrijgen

Informeren en toestemming vragen vormen dus de kern van de cookiebepaling. Het college benadrukt dat een bezoeker éérst toestemming moet geven voordat u een cookie plaatst. Zonder goede informatie is het niet mogelijk een rechtsgeldige toestemming te werven. Er moet sprake zijn van een voorafgaande toestemming die volgens de wet “*vrij, specifiek en op informatie berustend*”² is. U mag zelf bepalen op welke wijze u dit doet, zolang voor een bezoeker van uw site de informatie direct zichtbaar is en het voor hem volstrekt helder is waarom en waarvoor hij toestemming geeft. Toestemming die verkregen is via een (vage) verwijzing naar bijvoorbeeld algemene voorwaarden, privacy en/of permission statements is dus niet rechtsgeldig.

Handhaving van de wet

U bent verantwoordelijk voor de juiste naleving van deze bepaling. Het college ziet toe op deze naleving. Hierbij heeft het college de bevoegdheid om bij overtreding boetes op te leggen tot maximaal € 450.000. De hoogte van de boete die daadwerkelijk wordt opgelegd bij een concrete overtreding hangt af van verschillende factoren en kan daarom in de praktijk lager maar ook hoger uitvallen. Naast het opleggen van boetes kan het college ook waarschuwen of een last onder dwangsom opleggen om zodoende een overtreder te dwingen zijn overtreding te staken.

Voorbeeldfunctie

Momenteel voldoen nog niet alle websites (geheel) aan de wet. Het college merkt daarbij op dat alle websites van het Rijk, en de websites die daar door burgers mee geassocieerd worden, een voorbeeldfunctie vervullen en dat daarvan verwacht mag worden dat deze zich houden aan de geldende wet- en regelgeving. Andere partijen zullen immers bij een beslissing om bepaalde regels te implementeren in hun afweging meenemen of en hoe de overheid zelf de betreffende regels heeft geïmplementeerd. Ook uw website vervult een dergelijke voorbeeldfunctie.

Naleving van de wet

Op dit moment lijkt uw website alleen functionele cookies te plaatsen waar artikel 11.7a, derde lid, Tw een uitzondering voor bevat. Mogelijk overweegt u in de toekomst ook andere cookies te plaatsen. Daarom wil het college u nu vriendelijk wijzen op bovenstaande, zodat ook u goed op de hoogte bent van de geldende regels. Een uitgebreide uitleg vindt u op de website van OPTA³.

² Deze beschrijving is ontleend aan artikel 11.1, onder g, Tw in samenhang gelezen met artikel 1, onder i van de Wet bescherming persoonsgegevens.

³ Veelgestelde vragen over de cookiebepaling: <http://www.opta.nl/nl/actueel/alle-publicaties/publicatie/?id=3636>

Openbaar

Heeft u nog vragen over de wet dan kunt u contact opnemen met één van de toezichthouders van OPTA via cookies@opta.nl. Het college geeft wel informatie over de cookiebepaling maar geen juridisch advies. Bij correspondentie wordt u verzocht te verwijzen naar het in het briefhoofd genoemde zaaknummer.

Hoogachtend,

HET COLLEGE VAN DE ONAFHANKELIJKE POST EN TELECOMMUNICATIE AUTORITEIT,
namens het college,
Hoofd afdeling Consument, Nummers en Bestuur

w.g.

drs. D.I. Bos