



Aanpassingen DSA leidraad n.a.v. consultatie

De ACM heeft de afgelopen maanden gewerkt aan een nieuwe versie van de DSA leidraad. De ACM heeft op 18 januari 2024 een concept-leidraad ter consultatie gepubliceerd.¹ Geïnteresseerden zijn gedurende vier weken, tot en met 16 februari 2024, in de gelegenheid gesteld om een reactie in te dienen. De ACM heeft in totaal 17 (vertrouwelijk) schriftelijke reacties ontvangen. De ACM heeft ook een rondetafel georganiseerd waarin genodigden de gelegenheid werd geboden om te reageren op de concept-leidraad. De consultatiereacties hebben aanleiding gegeven om verschillende aanpassingen te maken. De ACM heeft ook op eigen initiatief wijzigingen aangebracht of de leidraad aangevuld.

De ACM adviseert aanbieders van tussenhandeldiensten en andere geïnteresseerden om de leidraad opnieuw te bestuderen. In dit document brengt de ACM u op de hoogte van de gevolgen die in algemene zin aan de consultatiereacties zijn gegeven en van de belangrijkste wijzigingen van de leidraad.

Consultatiereacties

De ACM heeft over het algemeen in de volgende gevallen de leidraad aangepast naar aanleiding van consultatiereacties, namelijk bij:

- verzoeken om meer informatie te verstrekken over onderdelen van de DSA die de ACM in de concept-leidraad niet had opgenomen, bijvoorbeeld omdat een artikel alleen was genoemd in de Bijlage bij de concept-leidraad;
- verzoeken om meer informatie te verstrekken wanneer aanvullende toelichting van de ACM mogelijk was, bijvoorbeeld door verwijzing naar relevante overwegingen uit de DSA, aanverwante wetgeving of andere bronnen; en
- constatering dat bepaalde onderdelen van de concept-leidraad verder gingen dan wat de DSA vereist of afweken van de wettekst.

Uit een aantal consultatiereacties kwam de wens voor meer praktische handvatten naar voren. De ACM begrijpt die wens. De DSA betreft nieuwe wetgeving en er is nog weinig rechtspraak beschikbaar. Bovendien vindt de ACM het belangrijk dat de leidraad voor alle aanbieders toepasselijk is waardoor er meestal niet wordt ingegaan op specifieke situaties. De ACM streeft ernaar om de leidraad na verloop van tijd te updaten aan de hand van ervaring met het toezicht op de DSA.

In de volgende gevallen gaven consultatiereacties over het algemeen géén aanleiding tot aanpassingen, namelijk bij verzoeken om meer informatie over toepassing van de regels van de DSA wanneer:

- de toepassing van de regels zeer afhankelijk is van de casuïstiek waardoor verdere algemene toelichting niet mogelijk is; en
- de regels mogelijk onderwerp zullen zijn van een uitvoeringshandeling van de Europese Commissie.

Belangrijkste wijzigingen leidraad

Hieronder vindt u een overzicht van de andere belangrijkste wijzigingen van de leidraad. In de volgorde houdt de ACM de structuur van de concept-leidraad aan.

Algemeen

- De titel van de leidraad is aangepast van 'DSA leidraad Zorgvuldigheidsverplichtingen digitale diensten' naar 'DSA leidraad Zorgvuldigheidsverplichtingen tussenhandeldiensten'.

¹ <https://www.acm.nl/nl/publicaties/acm-consulteert-leidraad-over-digital-services-act-dsa-voor-aanbieder-van-online-diensten>.

- In de concept-leidraad stond dat de ACM handvatten bood voor de naleving van de DSA. In de nieuwe leidraad staat dat de ACM toelichting geeft bij de regels uit de DSA.

Samenvatting

- De ACM heeft de samenvatting aangevuld met de verplichtingen die in de consultatieversie in de bijlage waren opgenomen. De thematische indeling van de DSA verplichtingen is ook aangepast.

Hoofdstuk 1: Inleiding

- De ACM heeft aanvullende informatie opgenomen over het kader voor horizontale aansprakelijkheidsexcepties uit de Richtlijn Elektronische handel, dat is overgenomen en aangevuld in de DSA. De ACM geeft echter geen gedetailleerde toelichting omdat de toepassing van dit kader zeer afhankelijk is van de casuïstiek en de ACM enkel toezicht houdt op de zorgvuldigheidsverplichtingen.
- De ACM heeft de toelichting bij de categorieën tussenhandeldiensten aangevuld op basis van de overwegingen uit de DSA en een voorbeeld toegevoegd van gelijktijdige toepassing van verschillende categorieën tussenhandeldiensten.

Hoofdstuk 2: Aanbieders van tussenhandeldiensten

- De ACM heeft een toelichting gegeven bij artikel 11 en 12 van de DSA.
- De ACM heeft in haar toelichting op artikel 14, lid 3, verwerkt dat om te bepalen of een dienst zich richt op minderjarigen, met name van belang is of het ontwerp en/of de marketing gericht is op het aantrekken van minderjarigen.

Hoofdstuk 3: Aanbieders van hostingdiensten

- De ACM heeft extra informatie opgenomen over het 'tijdig' besluiten nemen op meldingen (artikel 16, lid 6). Er zijn een aantal factoren toegevoegd die kunnen helpen bij het vinden van een gepaste termijn voor het nemen van het besluit, die zijn gebaseerd op het zelfreguleringsinstrument de *Notice and Takedown*-code (NTD-code). De ACM heeft verduidelijkt dat de NTD-code met de komst van de DSA op sommige vlakken mogelijk verouderd is, maar alsnog als inspiratie kan dienen bij de invulling van deze norm.
- De ACM heeft in de toelichting bij artikel 16, op basis van overweging 53 van de DSA, expliciet gemaakt dat alleen als een melding 'voldoende informatie' bevat deze kan worden geacht aanleiding te geven tot daadwerkelijke kennis of bewustzijn van illegaliteit.

Hoofdstuk 4: Aanbieders van onlineplatforms

- De ACM heeft verduidelijkt dat de DSA geen belemmering vormt om strengere maatregelen tegen misbruik te treffen dan schorsing, zoals volgt uit artikel 23, lid 1 en 2.
- De ACM heeft meer voorbeelden opgenomen van praktijken die mogelijk als dark pattern onder de DSA kunnen worden aangemerkt. Ook heeft de ACM extra informatie opgenomen over welke praktijken onder de DSA, de AVG en het consumentenrecht worden verboden, om de (wissel)werking tussen de verschillende verbodsbepalingen te verduidelijken.
- De ACM heeft verschillende verduidelijkingen aangebracht over de transparantieplichtingen met betrekking tot aanbevelingssystemen en reclame op basis van de overwegingen uit de DSA.
- De ACM heeft opgenomen dat voor de bescherming van minderjarigen het 'ouderlijk toezicht' aanvullend hoort te zijn op eventuele andere noodzakelijke maatregelen. De ACM heeft zowel leeftijdsverificatie als *age estimation* opgenomen als mogelijke maatregel om minderjarigen te beschermen, en tegelijkertijd benadrukt dat er een systeem van maatregelen moet komen.

Hoofdstuk 5: Aanbieders van B2C-onlinemarktplaatsen

- De ACM heeft ten aanzien van het vereiste van 'Op conformiteit gericht ontwerp' (artikel 31) verwijzingen opgenomen naar de Algemene Productveiligheidsverordening.

Hoofdstuk 6: Bijlage

De artikelen die in de bijlage stonden, heeft de ACM opgenomen in de relevante hoofdstukken waardoor de bijlage is komen te vervallen. De ACM heeft dit gedaan om (i) het belang te benadrukken dat deze regels moeten worden nageleefd, (ii) alle verplichtingen voor een categorie van aanbieders in het desbetreffende hoofdstuk te plaatsen en (iii) indien er aanleiding voor was, alsnog toelichting te geven bij deze artikelen.