



Ontwerp van koninklijk besluit XX tot regeling van de vereisten met betrekking tot het worden beschouwd als een gebruiker van bijzonder belang overeenkomstig de bepalingen van artikel 94 van de algemene wet 13/2022 van 7 juli 2022 betreffende audiovisuele communicatie.

I

De vaststelling van de algemene wet 13/2022 van 7 juli 2022 betreffende audiovisuele communicatie heeft geleid tot de omzetting in Spaans recht van Richtlijn (EU) 2018/1808 van het Europees Parlement en de Raad van 14 november 2018 tot wijziging van Richtlijn 2010/13/EU betreffende de coördinatie van bepaalde wettelijke, regulerende en bestuursrechtelijke bepalingen in de lidstaten inzake het aanbieden van audiovisuele mediadiensten.

Op basis van bovengenoemde richtlijn is wet 13/2022 van 7 juli ingesteld met het oog op de vaststelling van een bijgewerkt rechtskader in overeenstemming met de ontwikkeling die de audiovisuele markt de afgelopen jaren heeft doorgemaakt en die het mogelijk maakt een evenwicht te vinden tussen de toegang tot inhoud, de bescherming van gebruikers en de concurrentie tussen de verschillende aanbieders op de markt, waarbij alle actoren die voor hetzelfde publiek concurreren, in een gelijk speelveld worden opgenomen.

II

De verwezenlijking van deze doelstelling heeft geleid tot de opname van de aanbieders van de videoplatformdienst in het toepassingsgebied van de richtlijn, gezien het toenemende belang dat zij hebben verworven bij de productie en verspreiding van audiovisuele inhoud en audiovisuele commerciële communicatie. Gekoppeld aan deze diensten zijn media of sociale mediadiensten, waarvan de essentiële functionaliteit het delen van video's mogelijk maakt, omdat deze een belangrijk middel zijn geworden om informatie te delen, te vermaken en te onderwijzen, met name door toegang tot door gebruikers gegenereerde programma's en video's.

In dit verband bevat wet 13/2022 van 7 juli 2022, in overeenstemming met de bepalingen van Richtlijn (EU) 2018/1808, in artikel 2, lid 13, respectievelijk artikel 2, lid 17, een definitie van de videoplatformdienst en de aanbieder daarvan. Evenzo wijdt wet 13/2022 van 7 juli 2022 titel V aan de regulering van de aanbieders van de videoplatformdienst door een reeks verplichtingen vast te stellen om de bescherming van hun gebruikers in het algemeen, en met name minderjarigen, tegen bepaalde audiovisuele inhoud en audiovisuele commerciële communicatie te waarborgen.



Met name artikel 88 van wet 13/2022 van 7 juli 2022 verplicht aanbieders van de videoplatformdienst maatregelen te nemen om minderjarigen te beschermen tegen programma's, door gebruikers gegenereerde video's en audiovisuele commerciële communicatie die hun fysieke, mentale of morele ontwikkeling kunnen schaden. Anderzijds nemen deze aanbieders maatregelen om het grote publiek te beschermen tegen programma's, door gebruikers gegenereerde video's en audiovisuele commerciële communicatie die niet voldoen aan artikel 4, lid 2, en artikel 4, lid 4, van wet 13/2022 van 7 juli 2022. De bovengenoemde beschermingsmaatregelen zijn opgenomen in de artikelen 89, 90 en 91.

De bovengenoemde verplichtingen zijn ook van toepassing op media- of sociale mediadiensten voor zover die onder de definitie van "platformdienst voor het delen van video's" kunnen vallen. Een van de belangrijkste audiovisuele inhoud die door deze diensten wordt aangeboden, zijn video's die door gebruikers worden gegenereerd en door deze of andere gebruikers naar het platform worden geüpload. Binnen de groep gebruikers van deze diensten onderscheidt een bepaalde categorie zich voornamelijk, die gewoonlijk wordt aangeduid als "vloggers", "influencers" of "content creators", die bijzonder relevant zijn op de audiovisuele markt vanuit het oogpunt van consumptie en reclame-investeringen, met name onder het jongere publiek.

De opkomst en consolidatie van deze nieuwe agenten vereist daarom een juridisch kader dat de vooruitgang van de markt weerspiegelt en dat het mogelijk maakt een evenwicht te bereiken in het audiovisuele ecosysteem waarin al zijn agenten aan soortgelijke regels zijn onderworpen. Aangezien "influencers" hun activiteit uitoefenen in concurrentie met andere spelers op de audiovisuele en reclamemarkt en bepaalde kenmerken hebben die vergelijkbaar zijn met aanbieders van audiovisuele mediadiensten, is het derhalve passend op hen een reeks verplichtingen toe te passen die vergelijkbaar zijn met de verplichtingen voor deze aanbieders van audiovisuele mediadiensten.



De vooruitgang bij de egalisatie tussen de “influencers” en de andere aanbieders van audiovisuele mediadiensten beantwoordt aan de noodzaak ervoor te zorgen dat de basisbeginselen van audiovisuele communicatie worden geëerbiedigd en dat het grote publiek, en met name minderjarigen, worden beschermd tegen schadelijke audiovisuele inhoud en commerciële communicatie.

III

“Influencers” zijn niet uitdrukkelijk in het toepassingsgebied van Richtlijn (EU) 2018/1808 opgenomen, waardoor de lidstaten de vrijheid hebben ze te reguleren. In dat opzicht wordt er in overweging 3 slechts naar het volgende verwezen: *“kanalen of andere audiovisuele diensten die onder de redactionele verantwoordelijkheid van een aanbieder vallen, kunnen op zich audiovisuele mediadiensten vormen, zelfs indien die worden aangeboden op een videoplatform dat wordt gekenmerkt door het ontbreken van redactionele verantwoordelijkheid”*. De Europese Groep van regelgevende instanties voor audiovisuele mediadiensten (ERGA) heeft verschillende verslagen uitgebracht over de mogelijkheid om “vloggers” de status van aanbieders van audiovisuele mediadiensten en de criteria voor de regulering van hun activiteiten toe te kennen.

In dit verband hebben sommige lidstaten hun eigen wettelijke regeling inzake “influencers” in hun respectieve nationale rechtstelsel ingevoerd. Hoewel de verschillende verordeningen in de meeste gevallen zijn afgeweken van het beginsel om “influencers” als een soort aanbieder van audiovisuele mediadiensten te beschouwen, zijn zij niet homogeen wat betreft de specifieke criteria voor hun beoordeling en de op hen toepasselijke verplichtingen.

Zich bewust van de toenemende invloed van deze onderwerpen op de Spaanse, Europese en internationale audiovisuele en reclamemarkt in het algemeen, heeft de Spaanse wetgever er ook voor gekozen om, naast de dwingende bepalingen van richtlijn (EU) 2018/1808, de rol van “influencers” in artikel 94 van wet 13/2022 van 7 juli 2022 te reguleren, die hij aanduidt als “gebruikers van bijzonder belang die gebruikmaken van videoplatformdiensten”.

Het Spaanse model is gebaseerd op de assimilatie van gebruikers van bijzonder belang als een bepaald type aanbieder van audiovisuele mediadiensten. Gezien de aard van de dienst en de nieuwe en innovatieve



kenmerken ervan, worden zij echter niet volledig gelijkgesteld met andere aanbieders van audiovisuele mediadiensten, noch zijn al hun verplichtingen op hen van toepassing.

Zo beschouwt artikel 94, lid 1, van wet 13/2022 van 7 juli 2022 gebruikers van bijzonder belang als aanbieders van audiovisuele mediadiensten met het oog op de eerbiediging van de algemene beginselen van het aanbieden van de videoplatformdienst in artikel 86 van voornoemde wet en de naleving van de verplichtingen inzake de bescherming van minderjarigen en audiovisuele commerciële communicatie, die zijn opgenomen in artikel 99, lid 1, en artikel 99, lid 4, respectievelijk in de afdelingen 1 en 2 van titel VI, hoofdstuk IV van voornoemde wet.

Artikel 94, lid 3, van wet 13/2022 van 7 juli 2022 bevat een lijst van onderwerpen die zijn uitgesloten van de naleving van de verplichtingen van artikel 94, lid 1, terwijl artikel 94, lid 4, voorziet in de verplichting voor gebruikers van bijzonder belang om zich te registreren in het staatsregister als bedoeld in artikel 39 van voornoemde wet.

Anderzijds stelt artikel 94, lid 2, van wet 13/2022 van 7 juli 2022 de vereisten vast voor wanneer gebruikers van videoplatformdiensten worden beschouwd als “gebruikers van bijzonder belang”. Bij de vaststelling van deze vereisten is rekening gehouden met de aanbevelingen in de ERGA-verslagen, aangezien zij voldoen aan de criteria op grond waarvan zij kunnen worden gelijkgesteld met aanbieders van audiovisuele mediadiensten.

Van deze vereisten verwijst punt a) naar de “aanzienlijke inkomsten” die gebruikers van bijzonder belang verdienen bij de uitvoering van hun activiteiten in videoplatformdiensten. Punt c) heeft betrekking op het publiek dat gebruikers van bijzonder belang bereiken op grond van hun activiteiten in die diensten.

De vereisten van artikel 94, lid 2, onder a) en c) zijn niet in die bepaling opgenomen. In dit verband verwijst de zevende slotbepaling van wet 13/2022 van 7 juli 2022 naar de bepalingen die nodig zijn voor de ontwikkeling en toepassing van artikel 94. De inwerkingtreding van dit artikel is afhankelijk van de vaststelling van de verordeningen tot nadere bepaling van deze vereisten, overeenkomstig het vierde lid van de negende slotbepaling van wet 13/2022 van 7 juli 2022.

Overeenkomstig de zevende slotbepaling van wet 13/2022 van 7 juli 2022 is dit koninklijk besluit opgesteld met het oog op de nadere bepaling van de vereisten van artikel 94, lid 2, onder a) en c), waarvan de vaststelling de inwerkingtreding van artikel 94 met zich meebrengt.



IV

Wat de structuur betreft, bestaat het koninklijk besluit uit vier artikelen, gestructureerd in twee hoofdstukken en drie slotbepalingen.

Hoofdstuk I bevat het onderwerp en de werkingssfeer van het koninklijk besluit. Hoofdstuk II specificeert de aanzienlijke inkomens- en gehoorvereisten van artikel 94, lid 2, onder a) en c), van wet 13/2022 van 7 juli 2022.

Daarnaast is dit koninklijk besluit overeenkomstig artikel 129 van wet 39/2015 van 1 oktober 2015 opgesteld volgens de beginselen van noodzakelijkheid, doeltreffendheid, evenredigheid, rechtszekerheid, transparantie en efficiëntie.

Ten eerste worden de beginselen van noodzakelijkheid en doeltreffendheid in acht genomen, voor zover het regelgevingsinitiatief tot doel heeft het evenwicht van de audiovisuele markt te waarborgen door een specifieke categorie gebruikers van videodelingsdiensten te definiëren via een platform dat dient te voldoen aan essentiële verplichtingen voor de bescherming van het grote publiek, en met name minderjarigen, tegen audiovisuele inhoud en audiovisuele commerciële communicatie die schadelijk of verboden zijn bij wet 13/2022 van 7 juli 2022. Evenzo is de regulering bij koninklijk besluit het geschikte instrument om een alomvattende en consistente regeling van de vereisten te waarborgen.

Wat het rechtszekerheidsbeginsel betreft, is het koninklijk besluit in overeenstemming met de rest van de nationale rechtsorde door samen met wet 13/2022 van 7 juli 2022 een stabiel, voorspelbaar, geïntegreerd en duidelijk regelgevingskader te vormen met betrekking tot het worden beschouwd als gebruiker van bijzonder belang, alsmede de verplichtingen die deze voorwaarde inhoudt dat zij onder de werkingssfeer van de regulering vallen.

Wat het evenredigheidsbeginsel betreft, bevatten de regelingen de regels die nodig zijn voor de verwezenlijking van de doelstellingen die de vaststelling ervan rechtvaardigen, aangezien het strikt beperkt is tot de regulering van de vereisten die, als wettelijk vereiste, een ontwikkeling van de regelgeving vereisen. De verwezenlijking van deze vereisten is te allen tijde gebaseerd op het criterium van “gebruikers van bijzonder belang” alleen toe te passen op gebruikers die, aangezien zij een economische activiteit uitoefenen op het gebied van videoplatformdiensten die aanzienlijke inkomsten genereren en die een duidelijk effect hebben op een aanzienlijk publiek, worden geacht een relevante invloed te hebben op de audiovisuele en reclamemarkt die



vergelijkbaar is met die van andere aanbieders van audiovisuele mediadiensten.

Bij besluit van de ministerraad van 5 december 2023 is overeengekomen dat dit ontwerp van koninklijk besluit dringend dient te worden behandeld vanwege buitengewone omstandigheden als bedoeld in artikel 27, lid 1, van wet 50/1997 van 27 november 1997 betreffende de regering. Bijgevolg is de openbare raadplegingsprocedure van artikel 26, lid 2, van wet 50/1997 van 27 november 1997 betreffende de regering buiten beschouwing gelaten.

Overeenkomstig de bepalingen van artikel 26, lid 6, en artikel 27, lid 2, onder b, van wet 50/1997 van 27 november 1997 betreffende de regering is een openbare hoorzitting gehouden voor de audiovisuele sector en de autonome gemeenschappen, om hen in staat te stellen de inhoud van de ontwerpverordening te kennen, hun inbreng te geven en uiteindelijk het huidige koninklijk besluit te verbeteren. Daarnaast is een verslag verkregen van de Nationale Commissie voor Markten en Mededinging, overeenkomstig artikel 5, lid 2, onder a), van wet 3/2013 van 4 juni 2013 tot oprichting van de Nationale Commissie voor Markten en Mededinging. Evenzo wordt een rapport gevraagd aan de Raad voor Consumenten en Gebruikers, bij de ministeries waarvan de betrokkenheid verplicht is, alsmede het verplichte advies van de Raad van State, overeenkomstig de bepalingen van artikel 26, lid 5, artikel 26, lid 7, en artikel 26, lid 9, van wet 50/1997 van 27 november 1997.

Wat het transparantiebeginsel betreft, worden in de toelichting duidelijk en nauwkeurig de doelstellingen van dit regelgevingsinitiatief en de rechtvaardiging ervan omschreven. Hoewel de dringende verwerking heeft geleid tot het weglaten van de openbare raadplegingsprocedure, is het voor de adressaten van de verordening mogelijk om via de openbare hoorzitting aan de opstelling ervan deel te nemen.

Wat het doeltreffendheidsbeginsel betreft, brengt dit koninklijk besluit geen nieuwe administratieve lasten met zich mee voor degenen die door de regulering worden getroffen. Hoewel de naleving van de vereisten van aanzienlijke inkomsten en hoorzittingen de verplichting inhoudt om zich in het staatsregister in te schrijven als bedoeld in artikel 39 van wet 13/2022 van 7 juli 2022, is deze administratieve last reeds overwogen en naar behoren beoordeeld in het verslag over de regelgevingseffectbeoordeling overeenkomstig koninklijk besluit 1138/2023 van 19 december 2023 tot regeling van het staatsregister van aanbieders van audiovisuele mediadiensten,



aanbieders van videoplatformdiensten en aanbieders van aggregatiediensten voor audiovisuele mediadiensten, en de procedure voor voorafgaande mededeling van de aanvang van de activiteit.

Dit koninklijk besluit is onderworpen aan de procedure van Richtlijn (EU) 2015/1535 van het Europees Parlement en de Raad van 9 september 2015 betreffende een informatieprocedure op het gebied van technische voorschriften en regels betreffende de diensten van de informatiemaatschappij, alsmede de bepalingen van koninklijk besluit 1337/1999 van 31 juli 1999 betreffende het verstrekken van informatie op het gebied van normen en technische voorschriften en regels betreffende de diensten van de informatiemaatschappij.

Dit koninklijk besluit is uitgevaardigd op grond van de bepalingen van artikel 149, lid 1, punt 21, van de grondwet en de machtiging voor de regelgevende ontwikkeling van wet 13/2022 van 7 juli 2022, vervat in de zevende slotbepaling, lid 3.

Op voorstel van de minister van Digitale Transformatie, met voorafgaande goedkeuring van de minister van Financiën en de ambtenarij, in overleg met de Raad van State, en na beraadslaging van de Raad van Ministers tijdens de zitting op.....,

WORDT HET VOLGENDE BEPAALD:

HOOFDSTUK I

Algemene bepalingen

Artikel 1. Doel.

Dit koninklijk besluit heeft tot doel de vereisten van artikel 94, lid 2, onder a) en c), van de algemene wet 13/2022 van 7 juli 2022 inzake audiovisuele communicatie te specificeren ten aanzien van een gebruiker van bijzonder belang die gebruikmaakt van videoplatformdiensten.

Artikel 2. Toepassingsgebied.



1. Dit koninklijk besluit is van toepassing op natuurlijke of rechtspersonen die gebruikmaken van videoplatformdiensten en die tegelijkertijd voldoen aan de vereisten van artikel 94, lid 2, van wet 13/2022 van 7 juli 2022. De voorschriften van de punten a) en c) van die bepaling worden respectievelijk in artikelen 3 en 4 van hoofdstuk II gespecificeerd.

2. Overeenkomstig het bepaalde in artikel 94, lid 3, van wet 13/2022 van 7 juli 2022 is dit koninklijk besluit niet van toepassing op de in die bepaling genoemde onderwerpen onder de daarin vastgestelde voorwaarden.

Evenmin is het niet van toepassing op aanbieders van audiovisuele mediadiensten die zijn geregistreerd in het eerste deel van het staatsregister van aanbieders van audiovisuele mediadiensten, aanbieders van videoplatformdiensten en aanbieders van aggregatiediensten voor audiovisuele mediadiensten; overeenkomstig het bepaalde in artikel 9, lid 1, van koninklijk besluit 1138/2023 van 19 december 2023, met betrekking tot programma's, audiovisuele inhoud en/of fragmenten daarvan die in de videoplatformdiensten voor het publiek beschikbaar worden gesteld.

HOOFDSTUK II

Aanzienlijke inkomsten- en publieksvereisten

Artikel 3. Aanzienlijke inkomsten.

1. Overeenkomstig artikel 94, lid 2, onder a), van wet 13/2022 van 7 juli 2022 worden aanzienlijke inkomsten beschouwd als bruto-inkomsten die in het voorgaande kalenderjaar zijn verdiend, gelijk aan of groter dan 300 000 EUR, afkomstig van de activiteit van gebruikers in alle videoplatformdiensten waarvan zij gebruik maken.

2. De inkomsten die in aanmerking komen voor de vaststelling van aanzienlijke inkomsten zijn als volgt:

- a) Inkomsten verkregen uit zowel geldelijke beloning als in natura, voor het op de markt brengen, verkopen of organiseren van audiovisuele commerciële communicatie die de audiovisuele inhoud vergezelt of invoegt, die onder de verantwoordelijkheid valt van de gebruikers van videoplatformdiensten.



- b) Inkomsten die gebruikers ontvangen van de aanbieders van videoplatformdiensten als gevolg van hun activiteiten in die diensten.
- c) Inkomsten uit gebruikersactiviteiten uit vergoedingen en betalingen die door hun publiek worden betaald voor videoplatformdiensten.
- d) Inkomsten uit financiële voordelen die worden toegekend door overheidsdiensten en entiteiten, ongeacht hun naam en aard, in verband met de activiteit van gebruikers op videoplatformdiensten.
- e) Andere inkomsten uit de activiteit van gebruikers op de videoplatformdiensten die niet in de voorgaande punten van dit lid zijn vermeld.

3. Andere inkomsten die geen verband houden met de activiteit van gebruikers op de videoplatformdiensten worden niet meegerekend voor de berekening van aanzienlijke inkomsten.

Artikel 4. Een aanzienlijk publiek.

1. Overeenkomstig artikel 94, lid 2, onder c), van wet 13/2022 van 7 juli 2022 wordt een dienst die onder de verantwoordelijkheid van een gebruiker valt, geacht bestemd te zijn voor een aanzienlijk deel van het grote publiek en kan deze een duidelijk effect op de dienst hebben wanneer deze cumulatief aan de volgende eisen voldoet:

- a) De dienst bereikt op enig moment in het voorgaande kalenderjaar een aantal volgers gelijk aan of groter dan 1 000 000 op één videoplatformdienst; of een aantal volgers gelijk aan of groter dan 2 000 000 in totaal, rekening houdend met alle videoplatformdiensten waarop de gebruiker zijn activiteit uitvoert.
- b) Dat, in alle videoplatformdiensten waarop de gebruiker zijn activiteit uitoefent, in het voorgaande kalenderjaar een aantal video's van 24 of meer is gepubliceerd of gedeeld, ongeacht de duur ervan.

Eerste slotbepaling. Ontwikkelingsbevoegdheden.

1. De verantwoordelijke voor het Ministerie van Digitale Transformatie kan de bepalingen vaststellen voor de ontwikkeling, toepassing en uitvoering van dit koninklijk besluit.



2. Bij ministerieel besluit kunnen de in de artikelen 3 en 4 bedoelde aanzienlijke inkomsten- en publiekscijfers worden bijgewerkt.

Tweede slotbepaling. Bevoegdheid

1. Dit koninklijk besluit is uitgevaardigd op grond van de bepalingen van artikel 149, lid 1, punt 21, van de Spaanse grondwet, op grond waarvan de staat uitsluitend bevoegd is op het gebied van telecommunicatie, overeenkomstig de zesde slotbepaling, lid 3, van wet 13/2022 van 7 juli 2022.

2. Dit koninklijk besluit is uitgevaardigd in het kader van de vergunning voor de ontwikkeling van regelgeving als bedoeld in de zevende slotbepaling, lid 3, van wet 13/2022 van 7 juli 2022.

Derde slotbepaling. Inwerkingtreding.

Dit koninklijk besluit treedt in werking op de dag na de bekendmaking ervan in het Spaanse staatsblad.