



RAAD VAN STATE

afdeling Wetgeving

advies 63.412/1
van 25 mei 2018

over

een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering ‘houdende vastlegging van de pakketten van digitale frequenties die zullen worden vrijgegeven tijdens een tweede vergelijkende toets voor het verkrijgen van een vergunning voor het aanbieden van een etheromroepnetwerk en de bijhorende zendvergunningen, bestemd voor het aanbod van vrij te ontvangen radio-omroepprogramma’s’

Op 27 april 2018 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Vlaamse minister van Cultuur, Media, Jeugd en Brussel verzocht binnen een termijn van dertig dagen een advies te verstrekken over een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering ‘houdende vastlegging van de pakketten van digitale frequenties die zullen worden vrijgegeven tijdens een tweede vergelijkende toets voor het verkrijgen van een vergunning voor het aanbieden van een etheromroepnetwerk en de bijhorende zendvergunningen, bestemd voor het aanbod van vrij te ontvangen radio-omroepprogramma’s’.

Het ontwerp is door de eerste kamer onderzocht op 15 mei 2018. De kamer was samengesteld uit Marnix VAN DAMME, kamervoorzitter, Wilfried VAN VAERENBERGH en Wouter PAS, staatsraden, Michel TISON en Johan PUT, assessoren, en Wim GEURTS, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Tim CORTHAUT, auditeur.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 25 mei 2018.

*

1. Met toepassing van artikel 84, § 3, eerste lid, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973, heeft de afdeling Wetgeving zich toegespitst op het onderzoek van de bevoegdheid van de steller van de handeling, van de rechtsgrond, alsmede van de vraag of aan de te vervullen vormvereisten is voldaan.

*

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

2. Het om advies voorgelegde ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering strekt tot het voorbehouden van twee frequenties die als frequentiepakket zullen worden vrijgegeven tijdens een tweede vergelijkende toets voor het verkrijgen van een vergunning voor het aanbieden van een etheromroepnetwerk en de bijhorende zendvergunningen, bestemd voor het aanbod van vrij te ontvangen radio-omroepprogramma's. Ze zullen worden ingezet voor het aanbieden van omroep toepassingen met landelijke dekking en met gebruik van de DAB+-technologie. Op die manier zullen de netwerkradio-omroeporganisaties de overstap naar DAB+ kunnen maken.

3. In het eerste lid van de aanhef van het ontwerp wordt als rechtsgrond verwezen naar artikel 133, § 1, tweede lid, en “de artikelen van deel V, titel IV” van het decreet van 27 maart 2009 ‘betreffende radio-omroep en televisie’.

Zoals door de gemachtigde is bevestigd, strekt artikel 133, § 1, tweede lid, van het decreet van 27 maart 2009 de ontworpen regeling niet tot rechtsgrond. De verwijzing naar “de artikelen van deel V, titel IV” van het decreet is dan weer te algemeen en moet worden gespecificeerd.

Het ontworpen besluit kan meer specifiek worden geacht rechtsgrond te vinden in artikel 201, § 1, tweede lid, en § 2, eerste lid, van het decreet van 27 maart 2009.

In artikel 201, § 1, tweede lid, van het decreet, wordt de Vlaamse Regering opgedragen om de duur van de licenties voor het aanbieden van een etheromroepnetwerk, de voorwaarden waaronder die kunnen worden verkregen en de nadere regels en de procedure voor het aanvragen, het wijzigen, het schorsen of het intrekken ervan, te bepalen. In artikel 201, § 2, eerste lid, van het decreet, wordt bepaald dat de Vlaamse Regering een digitaal frequentieplan opstelt en goedkeurt en dat zij tevens het aantal frequentieblokken en frequentiekanalen bepaalt, met inbegrip van de bijbehorende technische voorwaarden die geheel of gedeeltelijk zullen worden toegekend aan aanbieders van etheromroepnetwerken.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

4. Rekening houdend met hetgeen *sub* 3 over de rechtsgrond is opgemerkt, passe men de redactie van het eerste lid van de aanhef van het ontwerp aan als volgt:

“Gelet op het decreet van 27 maart 2009 betreffende radio-omroep en televisie, artikel 201, § 1, tweede lid, en § 2, eerste lid;”.

5. Het lid van de aanhef waarin wordt verwezen naar het advies van de Raad van State moet worden geredigeerd als volgt:

“Gelet op advies 63.412/1 van de Raad van State, gegeven op 25 mei 2018, met toepassing van artikel 84, § 1, eerste lid, 2^o, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973;”.

Artikel 2

6. Aan de gemachtigde werd gevraagd om de draagwijdte van artikel 2 van het ontwerp te verduidelijken. De gemachtigde deelde in dat verband het volgende mee:

“Artikel 2 van dit besluit herneemt het artikel 2 van het besluit van 17 oktober 2008 (zie bijlage) met dien verstande uiteraard dat hier sprake is van de tweede vergelijkende toets. Dit is inderdaad – niet zoals het was in 2008 – een vorm van intentieverklaring.

Het is echter niet de start van de tweede vergelijkende toets omdat die eigenlijke start van de (tweede) vergelijkende toets formeel start met de publicatie van de oproep tot het indienen van de kandidaatstellingen en geregeld is via artikel 7 en volgende van het besluit van de Vlaamse Regering van 18 juli 2008 betreffende de voorwaarden en procedure voor het verkrijgen van een licentie voor het aanbieden van een radio- of televisieomroepnetwerk en de bijbehorende zendvergunningen. In die zin zou in de aanhef van het besluit een ‘gelet op’ kunnen worden opgenomen dat verwijst naar de (procedure) in dit besluit.”

Het zou de begrijpelijkheid van artikel 2 van het ontwerp ten goede komen indien erin uitdrukkelijk zou worden verwezen naar de procedure die wordt bepaald in het besluit van de Vlaamse Regering van 18 juli 2008 zoals dit door de gemachtigde wordt vermeld. Daartoe zou het volstaan om artikel 2 aan te vullen met de volgende zinsnede:

“, overeenkomstig de procedure bepaald in het besluit van de Vlaamse Regering van 18 juli 2008 betreffende de voorwaarden en procedure voor het verkrijgen van een licentie voor het aanbieden van een radio- of televisieomroepnetwerk en de bijbehorende zendvergunningen”.¹

¹ De verwijzing naar het besluit van de Vlaamse Regering van 18 juli 2008, in het zevende lid van de aanhef van het ontwerp, kan dan worden weggelaten.

Artikel 4

7. Tenzij er een specifieke reden bestaat om af te wijken van de gangbare termijn van inwerkingtreding van besluiten, vastgesteld bij artikel 84, 2°, eerste lid, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 'tot hervorming der instellingen', dient te worden afgezien van de onmiddellijke inwerkingtreding, teneinde eenieder een redelijke termijn te geven om kennis te nemen van de nieuwe bepalingen.

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

Wim GEURTS

Marnix VAN DAMME