

Decreet houdende instemming met het Samenwerkingsakkoord tussen de Franse Gemeenschap en de Vlaamse Gemeenschap betreffende de aanwending van digitale frequenties voor DAB+ op elkaars grondgebied

MEMORIE VAN TOELICHTING

Algemeen

De VRT gebruikte in het verleden en gebruikt vandaag de sites Vloesberg en Waver, die territoriaal gelegen zijn op het grondgebied van de Franse Gemeenschap voor uitzendingen via DAB+ in Vlaanderen, omdat deze sites een technische oplossing bieden voor verbeterde DAB+ uitzendingen op de 12A mux in Vlaanderen. Nu ook commerciële radio-omroepen inzetten op DAB+ is het aangewezen dat ook de multiplex voor commercieel gebruik 11A vanuit Waver en Vloesberg gebruikt kan worden om een betere ontvangst in Vlaanderen te bewerkstelligen.

Vice-versa is de Franse Gemeenschap vragende partij om vanuit Sint-Pieters-Leeuw uitzendingen te verzorgen voor publieke en private radio-omroepen uit de Franse Gemeenschap die gericht zijn op het grondgebied van de Franse Gemeenschap via hun frequenties 6D en 11D.

Om toch mogelijk te maken dat de Vlaamse Regulator voor de Media zendvergunningen uitreikt aan Norkring voor de locaties Waver en Vloesberg, dient voorzien te worden in een afwijking van het territorialiteitsbeginsel. Die afwijking van de - in de grondwet en in de bijzondere wetten ingeschreven - territoriale bevoegdheid van de gemeenschappen kan gerealiseerd worden door middel van een samenwerkingsakkoord tussen de Franse en de Vlaamse Gemeenschap.

Adviezen van de sectorraad Media en van de Raad van State

De sectorraad Media bracht haar advies over dit ontwerp samenwerkingsakkoord en het bijbehorende instemmingsdecreet uit op 30 augustus 2018 en stelde hierbij geen opmerkingen te hebben en positief te adviseren.

De Raad van State werd op 14 september 2018 verzocht om advies uit te brengen over het voorontwerp van decreet. Het advies werd door de Raad van State bezorgd op 17 oktober 2018 onder nummer 64.269/VR, en dit omdat het advies verleend werd door de verenigde kamers met toepassing van artikel 85bis van de gecoördineerde wetten op de Raad van State en de adviestermijn bijgevolg verlengd werd tot 45 dagen.

De Raad van State formuleert geen opmerkingen bij de strekking van het voorontwerp.

Aangaande de bevoegdheid over het samenwerkingsakkoord stelt de Raad van State in punt 4.3. dat artikel 2, derde lid beter kan worden weggelaten. Op dit punt van het advies wordt, om reden van duidelijkheid en gezien de Raad van State stelt dat de tekst kan, maar niet moet worden weggelaten, niet ingegaan.

Aangaande de voorafgaande vormvereisten verwijst de Raad van State naar artikel 9 van het samenwerkingsakkoord van 17 november 2006 tussen de Federale Staat, de Vlaamse Gemeenschap, de Franstalige Gemeenschap en de Duitstalige Gemeenschap 'betreffende het wederzijds consulteren bij het opstellen van regelgeving inzake elektronische communicatienetwerken, het uitwisselen van informatie en de uitoefening van de bevoegdheden met betrekking tot elektronische communicatienetwerken door de regulerende instanties bevoegd voor telecommunicatie of radio-omroep en televisie' en stelt "Uit het dossier dat aan de afdeling Wetgeving overgezonden is, blijkt niet of de wederzijdse consultatie die door deze bepaling voorgeschreven is, in casu plaatsgevonden heeft".

Deze bedenking van de Raad van State wordt niet bijgetreden: uit de rechtspraak van het Grondwettelijk Hof blijkt en bleek duidelijk dat de vereiste tot samenwerking tussen de Regulators en bij uitbreiding de regelgevende instanties betrekking heeft op gemeenschappelijke infrastructuur, infrastructuur die dus voor de transmissie van zowel voor telecommunicatie als voor omroepdiensten gebruikt wordt. Zo stelt het Hof in (onder meer) arrest 132/2004/ van 14 juli 2004¹:

Uit de technologische convergentie van de telecommunicatiesector en de audiovisuele sector, inzonderheid het gezamenlijke gebruik van bepaalde transmissie-infrastructuur, blijkt, bij behoud van de huidige bevoegdheidsverdeling, de absolute noodzaak om te voorzien in samenwerking tussen de federale overheid en de gemeenschappen bij het bepalen van de bevoegdheden van de regulator.

De bewoordingen "het gezamenlijke gebruik van bepaalde transmissie-infrastructuur" zijn in deze cruciaal. Het moet gaan om infrastructuur voor gezamenlijk gebruik of gedeeld gebruik. Dat blijkt trouwens ook uit de bewoordingen van artikel 9 dat duidelijk stelt: "mekaars initiatieven inzake het opstellen van ontwerpregelgeving met betrekking tot omroep **en** telecommunicatie."

Ter deze wordt er dus op gewezen dat het voorwerp van voorliggend samenwerkingsakkoord en van het instemmingsdecreet duidelijk geen gemeenschappelijke infrastructuur is die bruikbaar is of zou kunnen zijn voor zowel telecom- als omroep toepassingen, maar uitsluitend omroeptransmissie-infrastructuur betreft. Bijgevolg is het voorleggen van deze regelgeving aan de andere Gemeenschappen en de federale overheid conform het samenwerkingsakkoord niet vereist.

In het onderdeel "onderzoek van het samenwerkingsakkoord" van het advies formuleert de Raad van State nog een aantal bijkomende bedenkingen:

- Over artikel 2 stelt de Raad dat het huishoudelijk reglement tussen de regulators enkel strekt tot het regelen van de samenwerking en niet kan afwijken van decretale en reglementaire bepalingen die de procedure zou regelen in geval van klachten en storingen over en door zendinstallaties; dit behoeft geen tekstaanpassing.

¹ In dezelfde zin: arrest 128/2005 van 13 juli 2005 en 163/2006 van 8 november 2006

- Met betrekking tot artikel 3 wordt een technische correctie voorgesteld op de inwerkingtreding van het samenwerkingsakkoord, wat gevolgd werd
- Tenslotte stelt de Raad van State dat ook de technische bijlage bij het akkoord – dat niet voorgelegd werd aan de Raad van State voor advies – wel mee moet bezorgd worden aan het Vlaams Parlement bij indiening; ook hierop zal gelet worden.

Artikelsgewijze commentaar

In artikel 1 van het samenwerkingsakkoord dus ook via het decreet tot bekrachtiging van dit samenwerkingsakkoord, wordt voorzien in de mogelijkheid dat:

- de Franse Gemeenschap gebruik kan maken van de zendlocatie gelegen in Sint-Pieters-Leeuw in Vlaanderen met gebruik van frequenties 6D en 11 D van de Franse Gemeenschap en
- de Vlaamse Gemeenschap gebruik kan maken van de zendlocaties gelegen in Vloesberg en Waver in de Franse Gemeenschap met gebruik van frequenties 11A en 12A van de Vlaamse Gemeenschap.

De technische karakteristieken van de respectievelijke frequenties worden opgenomen in bijlage bij dit akkoord. Uit deze karakteristieken blijkt de gerichtheid van de Franse Gemeenschapsfrequenties op de Franse Gemeenschap in Brussel en de gerichtheid op Vlaanderen van de Vlaamse frequenties.

In artikel 2 van het akkoord wordt voorzien dat de respectievelijke regulatoren elkaar zullen moeten contacteren en samenwerken in geval van problemen en bij het gebruik en de implementatie van de zendvergunningen van de eigen frequenties, en dit via een huishoudelijk reglement. Tevens wordt in dit artikel een verwijzing opgenomen naar artikel 15 van de Wet betreffende de elektronische communicatie van 13 juni 2005. Conform deze bepaling kan het BIPT optreden bij storingen.

Artikel 3 van het akkoord behoeft geen toelichting.

De minister-president van de Vlaamse Regering,

Geert BOURGEOIS

De Vlaamse minister van Cultuur, Media, Jeugd en Brussel,

Sven GATZ