



RAAD VAN STATE

afdeling Wetgeving

advies 67.607/3
van 13 juli 2020

over

een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering ‘tot wijziging van bijlage 1 en 4 bij het besluit van de Vlaamse Regering van 29 maart 2019 houdende bepaling van het aantal particuliere landelijke, regionale, netwerk- en lokale radio-omroeporganisaties dat kan worden erkend en houdende de opstelling van het frequentieplan en de vaststelling van de frequentiepakketten die ter beschikking worden gesteld van de particuliere landelijke, regionale, netwerk- en lokale radio-omroeporganisaties’

Op 12 juni 2020 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Vlaamse minister van Brussel, Jeugd en Media verzocht binnen een termijn van dertig dagen een advies te verstrekken over een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering ‘tot wijziging van bijlage 1 en 4 bij het besluit van de Vlaamse Regering van 29 maart 2019 houdende bepaling van het aantal particuliere landelijke, regionale, netwerk- en lokale radio-omroeporganisaties dat kan worden erkend en houdende de opstelling van het frequentieplan en de vaststelling van de frequentiepakketten die ter beschikking worden gesteld van de particuliere landelijke, regionale, netwerk- en lokale radio-omroeporganisaties’.

Het ontwerp is door de derde kamer onderzocht op 30 juni 2020. De kamer was samengesteld uit Jo BAERT, kamervoorzitter, Jeroen VAN NIEUWENHOVE en Koen MUYLLE, staatsraden, Jan VELAERS en Bruno PEETERS, assessoren, en Annemie GOOSSENS, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Tim CORTHAUT, auditeur.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 13 juli 2020.

*

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 VAN HET ONTWERP

2. Het om advies voorgelegde ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering strekt tot wijziging van bijlagen bij het besluit van de Vlaamse Regering van 29 maart 2019 ‘houdende bepaling van het aantal particuliere landelijke, regionale, netwerk- en lokale radio-omroeporganisaties dat kan worden erkend en houdende de opstelling van het frequentieplan en de vaststelling van de frequentiepakketten die ter beschikking worden gesteld van de particuliere landelijke, regionale, netwerk- en lokale radio-omroeporganisaties’.

Twee radiofrequenties, namelijk ‘Brussel 102.8 MHz’ en ‘Poperinge 104.5 MHz’, worden toegevoegd aan het frequentieplan voor de particuliere landelijke, regionale, netwerk- en lokale radio-omroeporganisaties in bijlage 1 bij het besluit van 29 maart 2019 (artikel 1 van het ontwerp).

De nieuwe frequenties worden ook opgenomen in de frequentiepakketten voor netwerkradio-omroeporganisaties in bijlage 4 bij het besluit van 29 maart 2019. De frequentie ‘Poperinge 104.5 MHz’ wordt opgenomen in het frequentiepakket voor netwerkradio-omroeporganisatie 1 en de frequentie ‘Brussel 102.8 MHz’ wordt ondergebracht in het frequentiepakket voor netwerkradio-omroeporganisatie 3 (artikel 2 van het ontwerp).

RECHTSGROND

3. De rechtsgrond voor het ontworpen besluit wordt geboden door artikel 133, § 2, eerste lid, van het decreet van 27 maart 2009 ‘betreffende radio-omroep en televisie’, op grond waarvan de Vlaamse Regering het FM-frequentieplan opstelt en goedkeurt, en bepaalt hoeveel landelijke, regionale, netwerk- en lokale radio-omroeporganisaties kunnen worden erkend.

VORMVEREISTEN

4. De afdeling Wetgeving heeft eerder reeds gewezen op het ontbreken van een regelgevend kader voor de organisatie van de raadpleging van de belanghebbende partijen,¹ die krachtens de artikelen 7, lid 1, b), en 14, lid 1, van de Machtigingsrichtlijn² en de artikelen 18 en 55 van richtlijn (EU) 2018/1972 van het Europees Parlement en de Raad van 11 december 2018 ‘tot vaststelling van het Europees wetboek voor elektronische communicatie (herschikking)’³ verplicht is.

De Raad van State, afdeling Wetgeving, neemt er akte van dat in verband met het om advies voorgelegde ontwerpbesluit een publieke raadpleging werd georganiseerd van 10 april 2020 tot 13 mei 2020. Het verslag van die raadpleging is intussen bekendgemaakt via de website van het departement Cultuur, Jeugd & Media.⁴

De procedure voor de publieke raadpleging, die is bekendgemaakt op de website van het departement Cultuur, Jeugd & Media,⁵ werd blijkbaar niet vastgesteld in de vorm van een besluit van de Vlaamse Regering of van een andere formele rechtsregel. In artikel 7, lid 1, b), van de Machtigingsrichtlijn en artikel 55, lid 1, b), van richtlijn (EU) 2018/1972 wordt respectievelijk verwezen naar artikel 6 van de Kaderrichtlijn⁶ en artikel 23 van richtlijn (EU) 2018/1972, waarin telkens wordt bepaald dat de nationale regelgevende instanties of andere bevoegde instanties hun raadplegingsprocedures dienen te publiceren. Die unierechtelijke bepalingen doen echter geen afbreuk aan internrechtelijke staatsrechtelijke beginselen die inhouden dat dergelijke procedurevoorschriften in formele rechtsregels moeten worden vastgelegd.

¹ Zie: adv.RvS 59.290/3 van 25 mei 2016 over een voorontwerp dat geleid heeft tot het decreet van 14 oktober 2016 ‘houdende wijziging van het decreet van 27 maart 2009 betreffende radio-omroep en televisie en het decreet van 25 april 2014 betreffende de rustpensioenen, toegekend aan de vastbenoemde personeelsleden van de Vlaamse Radio- en Televisieomroeporganisatie en betreffende de overlevingspensioenen, toegekend aan de rechtverkrijgenden van die personeelsleden’, opmerkingen 5.1 tot 5.5, *Parl.St.* VI.Parl. 2015-16, nr. 829/1, 46-49; adv.RvS 60.142/3 van 20 oktober 2016 over een voorontwerp dat geleid heeft tot het decreet van 23 december 2016 ‘houdende wijziging van diverse bepalingen van het decreet van 27 maart 2009 betreffende radio-omroep en televisie, wat betreft de radio-omroeporganisaties’, opmerking 3, *Parl.St.* VI.Parl. 2016-17, nr. 983/1, 51-54; adv.RvS 61.050/3 van 28 maart 2017 over een ontwerp dat geleid heeft tot het besluit van de Vlaamse Regering van 21 april 2017 ‘houdende bepaling van het aantal particuliere landelijke, regionale, netwerk- en lokale radio-omroeporganisaties dat kan worden erkend en houdende de opstelling van het frequentieplan en de vaststelling van de frequentiepakketten die ter beschikking worden gesteld van de particuliere landelijke, regionale, netwerk- en lokale radio-omroeporganisaties’, opmerking 5.

² Richtlijn 2002/20/EG van het Europees Parlement en de Raad van 7 maart 2002 ‘betreffende de machtiging voor elektronische-communicatienetwerken en -diensten’.

³ Vanaf 21 december 2020 vervangt richtlijn (EU) 2018/1972 richtlijn 2002/20/EG, die wordt ingetrokken.

⁴ Zie https://www.vlaanderen.be/cjm/cjm/sites/default/files/2020-06/VR_20200506_FM-frequentieplan_verslag-raadpleging.pdf.

⁵ Zie <https://www.vlaanderen.be/cjm/nl/media/raadplegingen/procedure-van-raadplegingen>.

⁶ Richtlijn 2002/21/EG van het Europees Parlement en de Raad van 7 maart 2002 ‘inzake een gemeenschappelijk regelgevingskader voor elektronische-communicatienetwerken en -diensten’.

Het is de afdeling Wetgeving niet duidelijk op welke rechtsgrond het departement Cultuur, Jeugd & Media de raadplegingsprocedure kon bepalen, inbegrepen de wijze van bekendmaking ervan. Gelet daarop lijkt die procedure geen rechtszeker en toegankelijk regelgevend kader te vormen voor die raadplegingen.

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

Annemie GOOSSENS

Jo BAERT