

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

nr. 130.473 van 20 april 2004

A. 66.739/V-1417

In zake : **de Vlaamse Gemeenschap,**
vertegenwoordigd door haar regering,
die woonplaats kiest bij
Mr. Bart STAELENS, advocaat,
Bevrijdingslaan 4, bus 1
8000 Brugge,

tegen :

de Franse Gemeenschap,
vertegenwoordigd door haar regering,
die woonplaats kiest bij
Mr. Marc UYTENDAELE, advocaat,
Kapitein Crespelstraat 2-4
1050 Brussel.

Tussenkomende partijen :

1. de v.z.w. RADIO ALMA,
die woonplaats kiest bij
Mr. Pierre LOIR, advocaat,
Gisseleire Versélaan 18
1082 Brussel,

**2. de v.z.w. RADIO CATHOLIQUE
FRANCOPHONE BRUXELLES,**
voorheen RADIO BASILIQUE,
die woonplaats kiest bij
Mr. François TULKENS, advocaat,
Louizalaan 523
1050 Brussel.

DE RAAD VAN STATE, V^e KAMER,

Gezien het op 6 december 1995 ingediende verzoekschrift, waarbij de Vlaamse Gemeenschap de vernietiging vordert van de besluiten van de Franse Gemeenschapsregering van 6 februari 1995 en 10 april 1995 houdende voorlopige

erkenningen van private radiostations, die in het Belgisch Staatsblad van 7 oktober 1995 bij uittreksel zijn bekendgemaakt;

Gelet op het arrest nr. 75.845 van 21 september 1998 waarbij de vordering tot schorsing wordt afgewezen;

Gelet op de kennisgeving van het arrest aan de partijen;

Gezien het verzoekschrift tot voortzetting van het geding van 30 oktober 1998 ingediend door de verzoekster;

Gezien het op 30 maart 1999 ingediende verzoekschrift, waarbij de v.z.w. RADIO ALMA vraagt om in het geding te mogen tussenkomen;

Gezien het op 16 april 1999 ingediende verzoekschrift, waarbij de v.z.w. RADIO CATHOLIQUE FRANCOPHONE BRUXELLES vraagt om in het geding te mogen tussenkomen;

Gelet op de beschikking van 27 mei 1999, die beide tussenkomsten tot de debatten toelaat;

Gezien de regelmatig gewisselde memories van antwoord en van wederantwoord;

Gezien de memorie van de tussenkomende partij v.z.w. RADIO CATHOLIQUE FRANCOPHONE BRUXELLES;

Gezien het verslag opgesteld door de heer E. HAESBROUCK, eerste auditeur bij de Raad van State;

Gelet op de beschikking van 5 december 2001, die de neerlegging ter griffie van het verslag en het dossier gelast;

Gelet op de kennisgeving van het verslag aan de partijen en de laatste memories van de verzoekende partij en van de verwerende partij;

Gelet op de beschikking van 21 januari 2004, waarvan aan de partijen kennis is gegeven en waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 17 februari 2004 om 9.30 uur;

Gehoord het verslag van de heer J. BAERT, staatsraad;

Gehoord de opmerkingen van Mr. Bart STAELENS, advocaat, die voor de verzoekende partij verschijnt, van Mr. Philippe SCHAFFNER, loco Mr. Marc UYTENDAELE, advocaat, die voor de verwerende partij verschijnt, en van Mr. François TULKENS, advocaat, die voor de tussenkomende partijen verschijnt;

Gehoord het advies van de heer E. HAESBROUCK, eerste auditeur;

Gelet op titel VI, hoofdstuk II, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973;

1. Over de gegevens van de zaak.

Overwegende dat de gegevens van de zaak kunnen worden samengevat als volgt :

1.1. Artikel 2, eerste lid, van het koninklijk besluit van 10 januari 1992 betreffende de klankradio-omroep in frequentiemodulatie in de band 87,5 MHz - 108 MHz, bepaalt dat een gemeenschap die een nieuw frequentieplan wenst op te stellen of een wijziging wenst aan te brengen in haar frequentieplan, daartoe een coördinatie-aanvraag moet indienen bij het Belgisch instituut voor postdiensten en telecommunicatie (BIPT) dat, al naar het geval, overgaat tot coördinatie met de andere gemeenschappen, de Regie der Luchtwegen en de buitenlandse administraties. Luidens het tweede lid van voormeld artikel dienen als een wijziging van het frequentieplan te worden beschouwd : een nieuwe frequentietoewijzing, een verhoging van het uitgestraald vermogen en/of van de equivalente antennehoogte van een bestaande toewijzing en een verplaatsing van een bestaand radio-omroepstation.

1.2. Op 6 februari 1995 neemt de regering van de Franse Gemeenschap een besluit aan waarbij een aantal private radio's voorlopig - dit is in afwachting van de coördinaties voorzien bij artikel 2 van het koninklijk besluit van 10 januari 1992 - wordt erkend, nl. de radio's vermeld in de bijlage gevoegd bij het besluit. Dit is het eerste bestreden besluit.

1.3. Op 10 april 1995 neemt de regering van de Franse Gemeenschap een besluit tot wijziging van het voornoemde besluit van 6 februari 1995 aan. Dit is het tweede bestreden besluit;

2. Over de ontvankelijkheid van het beroep.

2.1. Overwegende dat de tegenpartij opwerpt dat verzoekster geen belang heeft bij de vernietiging van beide bestreden besluiten in hun geheel, die immers betrekking hebben op de voorlopige erkenning van tal van private radio's; dat zij voorhoudt dat de verzoekster voor elk van die radio's dient aan te tonen dat zij nadeel ondervindt van de erkenning ervan;

2.2. Overwegende dat verzoekster wat haar belang betreft niet dient aan te tonen dat deze of gene onder haar bevoegdheid ressorterende zender wordt gestoord; dat, gelet op de aard van de aangevoerde middelen, zij zich ertoe kan beperken aan te voeren dat haar prerogatieven werden geschonden doordat zij in het kader van de coördinatieprocedure niet werd geraadpleegd of doordat de door en namens de Grondwet vastgestelde bevoegdheidsverdeling niet werd geëerbiedigd; dat de exceptie moet worden verworpen;

3. Over de gegrondheid van het beroep.

3.1. Overwegende dat de verzoekster als middel onder meer de schending aanvoert van artikel 2 van het koninklijk besluit van 10 januari 1992 betreffende de klankradio-omroep in frequentiemodulatie in de band 87.5 MHz - 108 MHz, doordat de tegenpartij met het bestreden besluit frequenties heeft toegekend zonder de noodzakelijk voorafgaande coördinatie door het Belgisch instituut voor postdiensten en telecommunicatie (BIPT), wat volgens haar de schending van een substantiële vorm is;

3.2. Overwegende dat de tegenpartij en de tussenkomende partij v.z.w. RADIO CATHOLIQUE FRANCOPHONE BRUXELLES tegenwerpen dat het voornoemde koninklijk besluit van 10 januari 1992 om verschillende redenen onwettig is en door de rechter op grond van artikel 159 van de Grondwet buiten toepassing moet worden gelaten; dat die redenen de volgende zijn :

- het besluit werd genomen toen de Regering ontslagnemend was en het betrof geen lopende of dringende zaak;

- het werd genomen op de voordracht van enkel de nationale minister van Posterijen, Telegrafie en Telefonie, hoewel luidens artikel 10, tweede lid, van de wet van 30 juli 1979 betreffende de radioberichtgeving verordeningen van algemeen bestuur die de radio-omroep aanbelangen, worden getroffen op de voordracht van de ministers tot wier bevoegdheid de radioverbindingen enerzijds en de radio-omroepdiensten van de betrokken gemeenschap anderzijds behoren;
- het bevat technische regelingen waarop de richtlijn 83/189/EEG van de Raad van 28 maart 1983 - thans richtlijn 98/34/EG van het Europees Parlement en de Raad van 22 juni 1998 - van toepassing is en het moet dan ook vooraf, zoals voorgeschreven door artikel 8 van die richtlijn, aan de Europese commissie worden medegedeeld, wat de Regering verzuimd heeft te doen; zoals uiteengezet in een gemotiveerd advies van de Europese Commissie van 11 augustus 1999 kan die regeling dan ook geen rechtsgevolgen hebben en is ze niet tegenstelbaar aan derden;

3.3. Overwegende dat in het auditorsverslag de bespreking van het middel beperkt is tot de vraag of het koninklijk besluit van 10 januari 1992 genomen is met schending van de meldingsplicht voorgeschreven door de richtlijn 98/34/EG; dat wat dat betreft voorgesteld wordt om een prejudiciële vraag te stellen aan het Hof van Justitie van de Europese gemeenschappen;

3.4. Overwegende dat in haar voormeld gemotiveerd advies de Europese Commissie vaststelt dat artikel 9, krachtens welk de private radio 's moeten voldoen aan de technische voorschriften van bijlage 3, alsook die bijlage, technische regelingen uitmaken in de zin van artikel 1, lid 5, van de voormelde richtlijn 98/34/EG en dus vooraf hadden dienen te worden medegedeeld; dat hierbij moet worden opgemerkt dat bedoeld artikel 9 inmiddels is opgeheven door de wet van 3 juli 2000, doch nog van toepassing was toen de bestreden beslissing genomen werd;

Overwegende echter dat de verzoekster niet de schending aanvoert van artikel 9 van het koninklijk besluit van 10 januari 1992, wel van artikel 2 ervan, luidens welk een gemeenschap die een nieuw frequentieplan wenst op te stellen of een wijziging wenst aan te brengen in haar plan, een coördinatieaanvraag moet indienen bij de Regie van Telegrafie en Telefonie - thans het BIPT - die overgaat tot de coördinatie met de andere gemeenschappen, de Regie der Luchtwegen en/of de buitenlandse administraties; dat derhalve niet kan worden ingezien waarom aan het Hof van Justitie een prejudiciële vraag zou moeten worden gesteld omtrent de toepasbaarheid van een bepaling die door de Europese Commissie niet als strijdig met

het EG-recht wordt aangemerkt; dat voor zover de bestreden rechtshandeling mede zou steunen op de bewuste technische reglementering, het niet toepasbaar verklaren van die reglementering er bezwaarlijk toe kan leiden dat het middel ongegrond moet worden bevonden; dat er derhalve geen aanleiding toe bestaat om wat dat betreft een prejudiciële vraag te stellen;

3.5. Overwegende dat het derhalve noodzakelijk is de andere onwettigheden welke tegen het koninklijk besluit van 10 januari 1992 worden aangevoerd te onderzoeken; dat bovendien de vraag rijst of, ook al zou het besproken middel moeten worden verworpen wegens de niet-toepasbaarheid van dat koninklijk besluit, geen ander middel als gegrond voorkomt,

B E S L U I T :

Artikel 1.

De debatten worden heropend.

Artikel 2.

Het door de Auditeur-generaal aangestelde lid van het Auditoraat wordt ermede belast een onderzoek in te stellen naar de wettigheid van het koninklijk besluit van 10 januari 1992 betreffende de klankradio-omroep in frequentiemodulatie in de band 87.5 MHz - 108 MHz, alsmede naar de gegrondheid van de nog niet onderzochte middelen.

Artikel 3.

De kosten worden voorbehouden.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting van de V^e kamer, op twintig april tweeduizend en vier, door :

de HH.	J. DE BRABANDERE,	kamervoorzitter,
	J. BAERT,	staatsraad,
Mevr.	S. GEHLEN,	staatsraad,
Mevr.	M.-Chr. MALCORPS,	griffier,

De Griffier,

De Voorzitter,

M.-Chr. MALCORPS.

J. DE BRABANDERE.