RAAD VAN STATE, AFDELING BESTUURSRECHTSPRAAK

IXe KAMER

A R R E S T

nr. 244.812 van 18 juni 2019
in de zaak A. 224.099/IX-9207

In zake: de BVBA FM PROMOTION
bijgestaan en vertegenwoordigd door
advocaat Stijn Butenaerts
kantoor houdend te 1080 Brussel
Leopold II-laan 180
bij wie woonplaats wordt gekozen

tegen:

de VLAAMSE GEMEENSCHAP
bijgestaan en vertegenwoordigd door
advocaat Bart Staelens
kantoor houdend te 8000 Brugge
Stockhouderskasteel
Gerard Davidstraat 46 bus 1
bij wie woonplaats wordt gekozen

I. Voorwerp van het beroep

1. Het beroep, ingesteld op 21 december 2017, strekt tot de nietigverklaring van het ministerieel besluit van 1 december 2017 ‘houdende de erkenning als lokale radio-omroeporganisatie van radiozender Lokale Radio Maaseik voor Frequentiepakket 40 Bree [105.9 FM]; Kinrooi [105.1 FM]; Maaseik [107.6 FM]’.

II. Verloop van de rechtspleging

2. De verwerende partij heeft een memorie van antwoord ingediend en de verzoekende partij heeft een memorie van wederantwoord ingediend.

‡BIGTLBHCF-BDHIGBV‡

Eerste auditeur Alexander Van Steenberge heeft een verslag opgesteld, op grond van artikel 93, eerste lid, van het besluit van de Regent van 23 augustus 1948 ‘tot regeling van de rechtspleging voor de afdeling bestuursrechtspraak van de Raad van State’.

De verwerende partij heeft een verzoekschrift ingediend dat strekt tot de toepassing van artikel 14*ter* van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973.

De verzoekende partij heeft schriftelijke opmerkingen doen gelden.

Eerste auditeur Alexander Van Steenberge heeft een aanvullend verslag opgesteld, op grond van artikel 93, tweede lid, van het besluit van de Regent van 23 augustus 1948 ‘tot regeling van de rechtspleging voor de afdeling bestuursrechtspraak van de Raad van State’.

Met toepassing van artikel 90, § 1, vierde lid, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973, is de zaak verwezen naar een kamer met drie leden.

De partijen zijn opgeroepen voor de terechtzitting, die heeft plaatsgevonden op 20 mei 2019.

Kamervoorzitter Geert Van Haegendoren heeft verslag uitgebracht.

Advocaat Tanju Turkeli, die *loco* advocaat Stijn Butenaerts verschijnt voor de verzoekende partij en advocaat Bart Staelens, die verschijnt voor de verwerende partij, zijn gehoord.

‡BIGTLBHCF-BDHIGBV‡

Eerste auditeur Alexander Van Steenberge heeft een met dit arrest eensluidend advies gegeven.

Er is toepassing gemaakt van de bepalingen op het gebruik der talen, vervat in titel VI, hoofdstuk II, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973.

III. Feiten

3.1. Op 16 mei 2017 verschijnt in het Belgisch Staatsblad een oproep tot kandidaatstelling voor erkenning als lokale radio-omroeporganisatie.

Met het bestreden besluit verleent de Vlaamse minister van Cultuur, Media, Jeugd en Brussel aan de vzw Lokale Radio Maaseik een erkenning als lokale radio-omroeporganisatie voor frequentiepakket 40.

3.2. Bij arrest nr. 242.804 van 25 oktober 2018 vernietigt de Raad van State 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’ (hierna: het frequentiebesluit).

3.3. Op 29 maart 2019 neemt de Vlaamse regering een nieuw besluit ‘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’.

‡BIGTLBHCF-BDHIGBV‡

Dit besluit wordt bekendgemaakt in het Belgisch Staatsblad van 4 april 2019 en treedt diezelfde dag in werking.

3.4. Bij ministerieel besluit van 5 april 2019 wordt het thans bestreden besluit opgeheven omdat het, aldus is te lezen in de considerans van het opheffingsbesluit, "niet langer over de wettelijk vereiste rechtsgrond beschikt voor wat de toegekende frequentie betreft" en "het dus aangewezen is het besluit dat niet meer over de vereiste rechtsgrond beschikt uit de rechtsorde te verwijderen".

Bij een ander ministerieel besluit van dezelfde datum wordt de vzw Lokale Radio Maaseik opnieuw erkend als lokale radio-omroeporganisatie voor frequentiepakket 40.

IV. Ontvankelijkheid

Excepties

4. Uitdrukkelijk hiernaar gevraagd op de terechtzitting, blijkt de exceptie van de verwerende partij, die in het auditoraatsverslag werd onderzocht en op gemotiveerde wijze afgewezen, niet te worden gehandhaafd. Evenmin handhaaft verzoekster, voor zover zij dat al zou hebben beoogd, de uitdrukkelijke nietigverklaring na te streven van de impliciete weigering om haar te erkennen.

5. Op de terechtzitting werpt de verwerende partij wel op dat het beroep zijn voorwerp heeft verloren en doelloos is geworden, ingevolge de tussengekomen opheffing bij ministerieel besluit van 5 april 2019.

Beoordeling

6. Een opheffing geldt enkel voor de toekomst.

‡BIGTLBHCF-BDHIGBV‡

Dat het beroep geen voorwerp meer heeft, is dan ook een onjuiste gevolgtrekking.

Ingevolge de nietigverklaring van het frequentiebesluit kan verzoekster niet meer hopen om nog een erkenning te krijgen op grond van dat besluit. Dit neemt niet weg, dat het bestreden besluit – en de eruit blijkende weigering om verzoekster te erkennen – tot aan de datum van zijn opheffing uitwerking heeft gehad en dat verzoekster de toepassing en de gevolgen ervan heeft moeten ondergaan.

De verwerende partij toont niet aan dat verzoekster aan de gevorderde nietigverklaring geen enkel voordeel meer kan ontlenen; het is in dit verband des te opvallender dat zij in de considerans van het opheffingsbesluit aanneemt dat het thans bestreden besluit "uit de rechtsorde te verwijderen [is]" – wat op een intrekking alludeert – maar het vervolgens enkel opheft en er dus zelf ook voor kiest om de rechtsgevolgen ervan overeind te houden. Daar voegt zich nog aan toe dat zij vervolgens opnieuw dezelfde erkenning aan dezelfde begunstigde verleent en zulks zonder nieuwe oproep of onderzoek van dossiers, maar louter op grond van de onder de toepassing van het vernietigde frequentiebesluit geformuleerde rangschikking, wat evenmin van aard is om te concluderen tot een verloren belang.

7. Uit wat voorafgaat volgt dat de exceptie niet wordt aangenomen.

V. Onderzoek van het eerste middel

Uiteenzetting

8. Het eerste middel is genomen uit "de schending van artikel 1.1, artikel 5.5, artikel 7 van de Machtigingsrichtlijn, artikel 6 van de Kaderrichtlijn, eveneens genomen uit de schending van de formele motiveringsplicht als begin-

‡BIGTLBHCF-BDHIGBV‡

sel van behoorlijk bestuur en de bepalingen van de artikel 2 en 3 van de Wet van 29 juli 1991 betreffende de uitdrukkelijke motivering van bestuurshandelingen".

Verzoekster voert aan dat het bestreden ministerieel besluit steunt op een onwettig frequentiebesluit en dus geen deugdelijke rechtsgrond heeft.

Beoordeling

9. Nog daargelaten dat de onbevoegdheid van de steller van de akte een middel is waarbij blijkens artikel 14, § 1, tweede lid, RvS-Wet geen belang moet worden aangetoond, heeft verzoekster belang bij dit middel. Een nieuw frequentiebesluit kan haar immers een nieuwe kans bieden op een erkenning.

Het middel is ontvankelijk.

10. Dat het middel ook gegrond is, wordt niet meer betwist. Bij arrest nr. 242.804 van 25 oktober 2018 is het frequentiebesluit immers vernietigd.

Het auditoraat heeft dan ook terecht voorgesteld om deze zaak met een kort debat af te doen.

VI. Toepassing artikel 14ter RvS-Wet – handhaving van de gevolgen

Verzoek

11. De verwerende partij vraagt de Raad te bevelen "dat de erkende vzw Lokale Radio Maaseik verder kan genieten van de rechten die voortvloeien uit het desgevallend […] vernietigde besluit totdat het nieuwe reglementaire frequentiebesluit is gepubliceerd in het Belgisch Staatsblad".

‡BIGTLBHCF-BDHIGBV‡

Beoordeling

12. De verwerende partij beoogt aldus te vermijden dat de begunstigde radio na een nietigverklaring en in afwachting van een nieuw reglementair frequentiebesluit de activiteiten als lokale radio-omroeporganisatie zou moeten stopzetten.

De verwerende partij gaat er – al dan niet terecht – van uit dat de bekendmaking van het nieuwe frequentiebesluit volstaat om dit te verhelpen.

13. Sinds het neerleggen van haar verzoek tot handhaving van de gevolgen heeft de verwerende partij echter niet stilgezeten.

Het "nieuwe reglementaire frequentiebesluit" is ondertussen gepubliceerd, in het Belgisch Staatsblad van 4 april 2019.

Meer nog, met een brief van 9 april 2019 is vervolgens het nieuwe erkenningsbesluit van 5 april 2019 aan de vzw Lokale Radio Maaseik ter kennis gebracht.

14. Voor een beoordeling van haar verzoek, volstaat thans dan ook de feitelijke vaststelling dat de vzw Lokale Radio Maaseik bij ministerieel besluit van 5 april 2019 opnieuw is erkend en haar activiteiten dus voortzet op grond van die erkenning en de daaraan gekoppelde zendvergunning.

De verwerende partij heeft met dit nieuwe erkenningsbesluit zelf reeds het gevreesde gevolg van de nietigverklaring vermeden.

Er is hoe dan ook geen reden meer om nog te bevelen dat de vzw Lokale Radio Maaseik haar rechten "verder kan genieten" op grond van de bestreden erkenning, aangezien zij thans over een nieuwe erkenning beschikt.

‡BIGTLBHCF-BDHIGBV‡

BESLISSING

1. De Raad van State vernietigt het ministerieel besluit van 1 december 2017 'houdende de erkenning als lokale radio-omroeporganisatie van radiozender Lokale Radio Maaseik voor Frequentiepakket 40 Bree [105.9 FM]; Kinrooi [105.1 FM]; Maaseik [107.6 FM]'.

2. De verwerende partij wordt verwezen in de kosten van het beroep tot nietigverklaring, begroot op een rolrecht van 200 euro en een rechtsplegingsvergoeding van 700 euro, die verschuldigd is aan de verzoekende partij.

Dit arrest is uitgesproken te Brussel, in openbare terechtzitting van 18 juni 2019, door de Raad van State, IXe kamer, samengesteld uit:

Geert Van Haegendoren,	kamervoorzitter,
Bruno Seutin,	staatsraad,
Bert Thys,	staatsraad,

bijgestaan door

Tiny Temmerman,	griffier.

De griffier **De voorzitter**

Tiny Temmerman **Geert Van Haegendoren**

‡BIGTLBHCF-BDHIGBV‡