

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

nr. 66.078 van 25 april 1997

A. 64.929/V-1407

In zake : **de Vlaamse Gemeenschap,**
vertegenwoordigd door haar Regering,

tegen :

de Franse Gemeenschap,
vertegenwoordigd door haar Regering,
woonplaats kiezend bij
Mr. UYTENDAELE, advocaat,
Kap. Crepelstraat 2 - 4,
1050 Brussel.

DE RAAD VAN STATE, V^e KAMER,

Gezien het verzoekschrift dat de Vlaamse Gemeenschap op 1 augustus 1995 heeft ingediend om de schorsing te vorderen van de tenuitvoerlegging van het besluit van 10 april 1995 van de Franse Gemeenschapsregering "mettant provisoirement les fréquences nécessaires à la disposition de la Radio-Télévision belge de la Communauté française" (RTBF), dat in het Belgisch Staatsblad van 23 augustus 1995 bij uittreksel is bekendgemaakt;

Gezien het verzoekschrift van dezelfde datum, waarbij dezelfde verzoeker vraagt om de vernietiging te vorderen van dezelfde akte;

Gezien de nota met opmerkingen en het administratief dossier;

Gezien het verslag van de H. HAESBROUCK, auditeur bij de Raad van State;

Gelet op de beschikking van 10 mei 1996, waarbij bepaald wordt dat de zaak voorkomt op de terechtzitting van 29 mei 1996;

Gelet op de kennisgeving aan de partijen van het verslag en van de beschikking waarbij de rechtsdag bepaald wordt;

Gehoord het verslag van de H. BEIRLAEN, Staatsraad;

Gehoord de opmerkingen van de Mevr. H. DE RIDDER, adjunct-directeur, en de H. VAN MOESEKE, afdelingshoofd, die verschijnen voor de verzoekende partij, en de H. TULKENS, loco de H. UYTENDAELE, advocaat, die verschijnt voor de verwerende partij;

Gehoord het eensluidend advies van de H. DE COENE, eerste auditeur bij de Raad van State;

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

Overwegende dat 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; dat luidens het tweede lid van voormeld artikel als een wijziging van het frequentieplan dienen 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; dat luidens het vierde lid de door het BIPT geraadpleegde Belgische organismen binnen twee maanden hun akkoord of hun eventuele bezwaren behoorlijk gemotiveerd moeten mededelen, zoniet worden ze verondersteld hun akkoord te betuigen;

Overwegende dat met het bestreden besluit van 10 april 1995, de Franse Gemeenschapsregering aan de RTBF te voorlopigen titel - dit is in afwachting van de coördinaties voorzien in artikel 2 van het koninklijk besluit van 10 januari 1992 - drie frequenties heeft toegekend, nl.

frequentie	plaats zendantenne	max. effectief uitgestraald vermogen	max. hoogte zendantenne
89,9 MHz	Brussel	0,1 KW	40 m
92,5 MHz	Brussel	0,5 KW	100 m
96,4 MHz	Luik	5 KW	120 m

Overwegende dat de verwerende partij de ontvankelijkheid van de vordering betwist; dat zij in een eerste exceptie aanvoert dat zowel de BRTN als de Vlaamse Gemeenschap zich expliciet of impliciet akkoord hebben verklaard met het gebruik door de RTBF van de door het bestreden besluit toegewezen frequenties, zodat de verwerende partij geen belang heeft om de schorsing van die toewijzing te vorderen;

Overwegende dat uit de aan de Raad van State voorgelegde stukken blijkt dat de BRTN, wat de frequentie 96,4 MHz te Luik betreft, met een brief van 30 maart 1995 aan het BIPT heeft laten weten geen bezwaren te hebben, terwijl de Vlaamse Gemeenschap binnen de termijn niet gereageerd blijkt te hebben; dat de exceptie bijgevolg voor die frequentie aangenomen

dient te worden, maar voor het overige moet worden afgewezen omdat zowel de Vlaamse Gemeenschap als de BRTN bezwaar hebben gemaakt tegen de toewijzing van de frequenties 89,9 MHz (Brussel) en 92,5 MHz (Brussel); dat een eventuele schorsing van het bestreden besluit dan ook beperkt moet blijven tot de frequenties 89,9 MHz en 92,5 MHz;

Overwegende dat de verwerende partij in een tweede exceptie opwerpt dat sommige van de zenders die mogelijk hinder zullen ondervinden van de tenuitvoerlegging van het bestreden besluit, nl. 89,9 MHz (Sint-Pieters-Leeuw), 92,4 MHz (Diest) en 96,4 MHz (Schoten), door de BRTN blijkbaar wederrechtelijk gebruikt worden, hetzij omdat de desbetreffende frequenties haar niet zijn toegewezen, hetzij omdat ze haar wel zijn toegewezen maar met een andere standplaats;

Overwegende dat het feit dat een frequentie niet, of met andere technische specificaties, voorkomt in het plan gevoegd bij het Regionaal Akkoord betreffende het gebruik van de band 87,5 - 108 MHz voor de klankuitzendingen van de radio-omroep in frequentiemodulatie (Regio 1 en een gedeelte van Regio 3), ondertekend te Genève, op 7 december 1984, noch, of met andere technische specificaties, in tabel 2 gevoegd bij het koninklijk besluit van 10 december 1987 waarbij de nodige frequenties ter beschikking van de BRTN worden gesteld, niet noodzakelijk impliceert dat die frequentie wederrechtelijk wordt gebruikt; dat immers zowel het Akkoord van Genève als het koninklijk besluit van 10 december 1987 een status questionis bevatten van de gecoördineerde frequenties, doch dat er ruimte bleef voor nieuwe coördinaties, zoals blijkt uit artikel 4.2.1. van het Akkoord en uit artikel 2, tweede lid, 1°, van het koninklijk besluit van 10 januari 1992; dat bovendien, uit de door de verzoekende partij ter zitting

aan de Raad van State voorgelegde stukken blijkt dat alleszins wat de frequentie 92,4 MHz (Diest) betreft, via het BIPT een coördinatieprocedure is gevoerd, waarbij de RTBF bij brief van 15 december 1995 aan de BRTN heeft laten weten akkoord te gaan met de indienststelling van die zender; dat wat de andere zenders betreft, geen dergelijke stukken zijn voorgelegd, maar dat niet a priori mag worden uitgesloten dat deze frequenties gecoördineerd zijn; dat de exceptie vooralsnog niet kan worden aangenomen;

Overwegende dat krachtens artikel 17, § 2, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State slechts tot schorsing van de tenuitvoerlegging kan worden besloten onder de dubbele voorwaarde dat ernstige middelen worden aangevoerd die de vernietiging van de aangevochten akte of verordening kunnen verantwoorden en dat de onmiddellijke tenuitvoerlegging van de bestreden akte of verordening een moeilijk te herstellen ernstig nadeel kan berokkenen;

Overwegende, wat de eerste voorwaarde betreft, dat de verzoekende partij als eerste middel 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 ter beschikking van de RTBF heeft gesteld zonder de noodzakelijke voorafgaande coördinatie door het BIPT, wat volgens haar de schending van een substantiële vorm is;

Overwegende dat de verwerende partij antwoordt dat de betrokken frequenties weliswaar nog niet waren gecoördineerd, maar dat ze wel het voorwerp uitmaken van een vraag tot coördinatie, dat de frequenties met het bestreden besluit voorlopig werden toegewezen om de RTBF toe te laten haar taak als openbare dienst te vervullen,

met name het hoofd te bieden aan de moeilijkheden om in de regio's Brussel en Luik bepaalde luisteraars te bereiken, daar het afwachten van de resultaten van de coördinatie, procedure die, in geval bezwaar wordt gemaakt, niet binnen een bepaalde termijn moet zijn afgerond, onverenigbaar zou zijn met de noden van de openbare dienst;

Overwegende dat uit de in het bestreden besluit gebruikte bewoordingen ("En attendant les coordinations prévues à l'article 2 de l'arrêté royal du 10 janvier 1992") reeds blijkt dat bij het vaststellen ervan niet voldaan was aan de door artikel 2 van het koninklijk besluit van 10 januari 1992 opgelegde voorafgaande coördinatie van de frequenties; dat dit, zoals de verzoekende partij stelt, een schending uitmaakt van een substantiële vorm, aangezien de coördinatieregeling de bevoegdheid van de betrokken Gemeenschap raakt : zolang de coördinatie niet is gebeurd, mag een frequentieplan niet worden gewijzigd; dat die coördinatie immers nodig werd geacht om de verschillende Gemeenschappen toe te laten in samenspraak hun complementaire bevoegdheden ter zake uit te oefenen; dat indien elke Gemeenschap willekeurig haar frequentieplan zou kunnen wijzigen, dit zou uitlopen op een etherchaos, bekommernis die het Arbitragehof ertoe heeft gebracht in zijn arrest nr. 1/91 van 7 februari 1991 te stellen dat, alhoewel de aangelegenheid van de radio-omroep en de televisie in haar geheel - het uitzenden van mededelingen van de federale regering uitgezonderd - naar de Gemeenschappen is overgeheveld, de federale overheid moet instaan voor de algemene politie van de radio-elektrische golven, om de integratie van elk van de radio-elektrische golven, in het geheel van die welke over het nationale grondgebied worden uitgezonden mogelijk te maken en om wederzijdse storingen te vermijden; dat de opgelegde coördinatie trouwens niet alleen de bevoegdheid van de Gemeenschap raakt en bijgevolg de openbare orde

aanbelangt, doch dat zij bovendien mede opgelegd is in het belang van de betrokken rechtsonderhorigen, in casu onder meer de Gemeenschappen, zodat zij ook om die reden als substantieel moet worden beschouwd; dat het beginsel van de continuïteit van de openbare dienst niet opweegt tegen een duidelijke wettelijke regeling, zodat de Franse Gemeenschapsregering de nood aan aangepaste zenders om de RTBF toe te laten de openbare omroepdienst te verzorgen niet mocht laten voorgaan op de regeling opgenomen in artikel 2 van het koninklijk besluit van 10 januari 1992; dat het middel ernstig is;

Overwegende dat aangaande de voorwaarde van het moeilijk te herstellen ernstig nadeel de verzoekende partij, onder meer, doet gelden dat het moeilijk te herstellen ernstig nadeel voor een grondwettelijk erkend onderdeel van het Rijk als de Vlaamse Gemeenschap een specifiek karakter vertoont, dat een normale ongehinderde uitoefening van haar door of krachtens de Grondwet toegekende bevoegdheden door de organen van die Gemeenschap een zaak is die de openbare orde aanbelangt, dat de omstandigheid dat die bevoegdheden gedurende een periode langer dan in geval de schorsing niet wordt uitgesproken wordt gehinderd of onmogelijk gemaakt, voor de Vlaamse Gemeenschap geacht moet worden een moeilijk te herstellen ernstig nadeel uit te maken, dat in het bijzonder de aan de RTBF toegekende frequentie 89,9 MHz te Brussel de BRTN-zenders die op dezelfde frequentie uitzenden te Sint-Pieters-Leeuw en te Genk zal of kan storen, wat ook het geval is voor de RTBF-frequenties 92,5 MHz (Brussel) en 96,4 MHz (Luik) t.o.v. respectievelijk de BRTN-zenders te Diest (92,4 MHz) en te Schoten (96,4 MHz), zodat de Vlaamse Gemeenschap de onder haar bevoegdheid ressorterende openbare omroep niet langer ongestoorde uitzendingen over haar territoriaal bevoegdheidsgebied kan garanderen;

Overwegende dat de verwerende partij antwoordt dat geen concrete elementen worden aangevoerd die aantonen dat het gebruik van de betrokken frequenties de BRTN-uitzendingen zullen storen en die toelaten de ernst van die gebeurlijke storingen te bepaken, dat, wat het storen van de zender Genk (89,9 MHz) betreft, de verzoekende partij alleen van een mogelijkheid gewaagt, zodat het om een onzeker nadeel gaat dat niet in aanmerking kan worden genomen, dat het bestreden besluit trouwens slechts een voorlopig karakter heeft, zodat de gevolgen ervan in de tijd beperkt zullen zijn;

Overwegende, wat de aangevoerde gegevens betreft, dat het duidelijk is dat zenders die op dezelfde of nagenoeg dezelfde frequentie uitzenden op de FM-band en die ook geografisch niet zeer ver uiteen liggen, elkaar dreigen te storen, zeker in die gebieden waar beide signalen ontvangen kunnen worden; dat daarenboven rekening moet worden gehouden met het feit dat de begane onwettigheid, nl. het niet naleven van de verplichting vooraf te coördineren, precies heeft verhinderd dat de discussie over het al of niet hinderlijk karakter van de zenders kon worden gevoerd; dat het feit dat het storen van de zender Genk door de verzoekende partij slechts als een mogelijkheid wordt omschreven, niet volstaat om het als een louter hypothetisch nadeel te beschouwen dat niet in aanmerking kan worden genomen, aangezien het volgens artikel 17, § 2, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State volstaat als de bestreden akte een moeilijk te herstellen ernstig nadeel kan berokkenen; dat, wat het voorlopig karakter van de regeling betreft, uit de tekst van het bestreden besluit wel de intentie van de Franse Gemeenschapsregering blijkt om het na afloop van de coördinatie procedure door een nieuw besluit te vervangen, doch dat geen bepaling ervan de geldingsduur ook effectief beperkt; dat derhalve ook voldaan is aan de tweede schorsingsvoorwaarde;

B E S L U I T :

Artikel 1.

Bevolen wordt de schorsing van de tenuitvoerlegging van het besluit van 10 april 1995 van de Franse Gemeenschapsregering "mettant provisoirement les fréquences nécessaires à la disposition de la Radio-Télévision belge de la Communauté française", behoudens wat de toewijzing van de frequentie 96,4 MHz te Luik betreft.

Artikel 2.

Dit arrest zal worden bekendgemaakt op dezelfde wijze als het geschorste besluit.

Aldus uitgesproken te brussel in openbare
terechtzitting van de V^e kamer van de Raad van State, op
vijfentwintig april 1900 zevenennegentig, door :

de HH. BAETEMAN, eerste voorzitter van de
Raad van State,
BEIRLAEN, staatsraad,
LIENARDY, staatsraad,
Mevr. NOTEBAERT, griffier.

De Griffier,

De Eerste Voorzitter,

Chr. NOTEBAERT.

G. BAETEMAN.